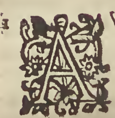
IESVS; MARIA; IOSEF.

IN PROCESSV D. FRANCISCI DE BORjA.

SVPER APPELLATIONE.

1 VIENDO obtenido el señor D. Francisco de Borja firma para que se le pagasse vna pension de 8150. reales, reservada sobre el Obispado de Taraçona, se cõparecio en la Corte del señor Iusticia por parte del señor Obispo D. Miguel Descartin, contrafirmando, y pretendiendo, que las pensiones de los Obispados estavan afectas a los Aragoneses; y siendo el señor D. Francisco de Borja Castellano, no devia gozarla, antes dicho señor Obispo ser mantenido en la possession de percibir los frutos de su Obispado sin la carga de esta pension, y assistiendole el Reino recayò sentencia de la Corte, admitiendo a contrafirmar al señor Obispo como suplicava; y siguiendose la lite en el plenario possessorio, obtuvo tambien sentencia favorable, como parece por ella, y sus motivos, dados en 24. de Mayo de este año 1675.

2 Mas no aviendo sido los votos conformes, apartandose dos del primer dictamen, nos obligan a responderles, bien que sintiendo molestar a V.S. con la difusion de ellos, y necessaria satisfacion que se les deve, alabando con esta ocasion la providencia de nuestros Fueros en mandar a los Iuezes, que dèn las razones, y motivos de sus sentencias, *tit. vt Iudices Consil. & Assess. motum votor. suor. exprim. tenean.* y reconociendo ser este, temporal *muy vtil, y conveniente a la buena administracion de la justicia*, se prorogò en las Cortes de 1553. con el mesmo *tit. vt judic. consil. &c.* y se confirmò despues en el año 1592. *tit. de los votos secretos.*

3 Y aunque no hallamos obligacion regular de motivar las sentencias en la curiosidad, y jurisprudencia antigua, como se colige de Seneca *declamat. & controv.* Apulei. *1. florid.* y de la *ley Iudex postea quam, ff. de re iud. l. 2. C. de sent. ex peric recit.* DD. *in l. 2. § ignominiæ, ff. de his qui not. infam* Bald. Fulgos. y Ias. *in l. properandum, § illo, C. de iudic.* tampoco hallamos prohibicion, antes los mesmos Consultos davan la razon de sus respuestas, Papiniano *in l. qui fide alterius 13. ff. mandati*, ibi: *nec me movet, &c.* Vlpiano *in l. si vsusfructus 14. ff.*

ff.quando dies leg. ibi : *argumentum Iulianus pro sententia sua affert sale.* Paulo *in l.conditionibus* 5.*ff.de condit.& dem.* ibi : *nec quem moverit quod expleta conditione*, & in *l. qui filium* 74.§.1.*ff.ad Trebell.*ibi: *motus ex æquitate rei*, a que aludiò Servio 10. *Æneid.* ibi : *antequam dicatur sententia, eius præmittitur ratio.* El Sarisberiense *Epist.* 186. ibi : *vt pro rationabili motu animi sui decernat iudex, interdum assertionibus, interdum præsumptionibus vtens*;y el gran I.C.Inocencio III. lo dexa a la costumbre *in cap.sicut, de re iudic.* ibi : *cum autem in plerisque locis in quibus copia prudentum habetur id moris existat,quod omnia, quæ iudicem movent non exprimantur in sententijs proferendis, &c.* y son reprobados justamẽte los que huyen del examen de sus sentencias, Ioan. Bapt. Cavacio *in oculo Reip.cap.4.nu.*53.ibi : *et vana prorsus, & diabolica est illa ratio propter quam dicitur non esse exprimendam causam ne detur materia impugnandi sententias,si illa referantur ad propositum nostrum; vana quidem,quia veritas oppugnari,sed expugnari nequit diabolica autem, quia viam præcludit vlteriori investigationi veritatis*; y assi la S. Rota, y otros muchos Senados practican el motivar sus sentencias,experimentando la cõveniencia,y vtilidades que ponderan Prosp.Caravit.y demàs Interpretes *al rit 93.de Napoles.* Quintil.Mandos.*de inhib.q.*72. *num.*20. Pet.Gilken.*ad l.properandum,§.illo in fi.C.de iudic.* Ioan.Bap.Cavacio *in oculo Reip.cap.4.num.*50.

4 Siendo,pues,la mas principal vtilidad de los motivos, que los Iuezes ajusten sus sentencias por la regla de las leyes, y no por la libertad del arbitrio, como lo juran en su ingresso, serà preciso, que discurramos sobre la justicia, ò agravio,siguiendo la mesma orden que nos dàn; y pues los favorables a esta pàrte se hallan tan cõformes a la representacion,y fundamentos que se han ponderado,y señaladamente en la vltima Alegacion de 14. de Febrero deste año de 1675.suplicamos al Consejo se sirva de tenerla presente para la decision deste pleito, con que dexando referido el motivo favorable, passarèmos despues a representar la injusticia del contrario, con la mayor brevedad que nos permitiere su dilatacion.

MOTIVO FAVORABLE.

5 IN *Dei nom.amen. Noverint universi quod anno computato à Nat. Dom.* 1675.*die verò,quæ computabatur* 24.*mensis Maij apud Civit. Cæsaraugustæ & in Camera Consilij Dom. Iustitiæ Aragonum, intervenientibus in ea Illustrib.Dom.Doct.Georgio Labalsa,Michaele Matzo,Emmanuele de Contamin,Ioseph Francisco Molès, & Augustino Estanga, Locumtenentibus Illustris.Dom.D.Michaelis Marta, Milit.Maiest. Dom. nostri Regis Consiliarij, ac Iustitiæ Aragonum;coram quibus fuit propositus processus, & causa intitulatus:*Processus D.Francisci de Borja,super iurisfirma in plenario possessorio.*in quo tres ex dictis dominis Locumtenentibus concordes fuerunt voti, & opinionis quod tenetur,& debet pronuntiari,& recipere iurisfirmam, pro parte Illustrium Dominorum Deputatorum præsentis Regni Aragonum, principaliũ*

Iose-

Iosephi Costran; & iurisfirmam Illustriss. & admodum Reverendi in Christo Patris D. Michaelis Escartin, Episcopi Tirasonensis, per cuius obitum præsens causa est resumpta cum admodum in Christo Reverendo Patre D. Didaco Antonio Frances de Vrrutigoyti, Episcopo Tirasonensi, principalis Iosephi Catarecha procuratoris, oblatas alias propositiones reijciendo, & repelendo, neutram partium in expensis condemnando cætera suplicata locum non habere. EX EO, ET ALIAS: *quia cum in hoc iudicio plenarij possessorij propositio iurisfirmæ illius recipi debeat, qui iustiorem possessionem probaverit, necessarium est de habilitate, & iustificatione tituli cognoscere; & inspectis dispositionibus foralibus, titulus, quo D. Franciscus de Borja suam in præsenti intendit possessionem iustificare, respectu cuiusdam pensionis in fructibus, proventibus, & emolumentis Episcopatus Tirasonensis, à Rege nostro impositæ, & à Summo Pontifice reservatæ ad sui favorem, die 23. mensis Maij anni 1644. vitiosus nobis demonstratur, quia sacra fororum decreta disponunt, natum in Regnis Castellæ ecclesiasticas pensiones in fructibus, & emolumentis prebendarum, & beneficiorum ecclesiasticorum, & etiam Archiepiscopatus Cæsaraugustæ, & Episcopatuum totius Regni Aragonum, nec habere nec obtinere posse; Forus enim primus de Prælat. anni 1423. in hæc prorumpit verba*: que alguno que no sea natural, è verdaderamente nacido dentro de los Reinos, è tierras del señor Rey, è nuestras, no pueda de aqui avant aceptar, aver, obtener, ni posseder alguna Prelatura, Dignidad, Beneficio, ni oficio, comanda, ò administracion eclesiastica en alguna part, Iglesia, Ciudad, Villa, ò Lugar del Reino nuestro de Aragon; *In quibus verbis pensiones etiam continentur; quia cum hæc ratione alimentorum, super fructibus dictarum Prebendarum, & Beneficiorum constituantur, tanquam materia adherens, earum naturam sequi debent: & quia aliter esset per indirectum tollere fructus dictarum Prebendarum illis, qui ad eas inveniuntur vocati; cui etiam accedit littera ipsius fori primi, qui requirendo, & admonestando superioribus, & Prælatis, quod in contrarium aliquid facere non audeant, sic ait*: que no gozen, ni presuman alguna persona contra forma, tenor, ò serie del present Fuero admeter a Prelatura, Dignidad, personado, administracion, oficio, ò beneficio alguno, ni a percepcion de pension, &c. *& id ipsum magis expressè disposuit Forus secundus eiusdem tituli de Prælaturis, hisce verbis*: y lo dispuesto en los beneficios, Prelaturas, y Dignidades eclesiasticas, aya lugar assimismo en pensiones imponederas, &c. *Et cum sint tantum vocati per dictum forum primum vere nati in terris, & locis Serenissimi Regis Alphonsi, & Reginæ Dom. Mariæ, cum tunc non possiderent Regna Castellæ, sequitur necessario, quod nati in Regnis Castellæ, ad Prælaturas, Dignitates, & beneficia, & ad eorum pensiones non veniunt vocati. Deinde transacto spatio plusquam centum annorum, in Curijs anni 1533. per Cæsaream Maiestatem fuit conditus Forus secundus de Prælat. qui expressè decrevit dispositum in beneficijs, Prælaturis, & Dignitatibus ecclesiasticis, in præcedenti foro primo, fore, & esse inteligendum de vere natis, non verò in terris totius dominationis Serenissimi nostri Regis, sed in præsenti Aragonum Regno tantum; exceptis tamen Archiepiscopatu Cæsaraugustæ, & Episcopatibus totius Regni, in quibus Domino Regi illæsa remanet facultas illa, quæ antequam conderetur dictus forus secundus, ad eum pertine-*

nebat;& cum per dictum forum primum generaliter fuisset dispositum in Prælatijs, Dignitatibus, & beneficijs ecclesiasticis, vt ea concederentur natis in Regnis, quæ tunc possidebant Serenissimi nostri Reges, necessario sequitur, quod facultas posita, & reservata, in dicto foro secundo, in Archiep. Cæsaraugustæ, & Episcopatibus totius Regni remansisset in eodem statu, & forma, vt illi concedi possent, videlicet vere natis in terris Serenis. Regis Alphonsi, & Reginæ Dom. Mariæ, hoc est, natis in Regnis totius Coronæ Aragonum tantum, & hoc idem demonstratur ex illis verbis dicti fori secundi fol. 3. col. 1. in fine: exciben asimismo la persona del Ilustrissimo señor Don Federico de Portugalia, Arçobispo de Zaragoça, el qual su Magestad de voluntad de la Corte exime, y quiere no sea comprehendido en la disposicion del presente fuero, ni del dicho fuero de Prælaturis arriba mencionado, &c. *qui non erat exceptuandus, si in facultate antiqua concedendi Prælaturas, & Dignitates, earumque pensiones, vassalli Domini nostri Regis, qui non erant oriundi à Regnis Coronæ Aragonum comprehenderentur: ergo certum, & evidens est, quod per dispositiones forales dicti fori primi, & secundi de Prælaturis, non sunt habiles, & idonei ad obtinendum Archiepiscopatum, & Episcopatus totius Regni, nec eorum pensiones nati in Regnis Castellæ. Sequendo hæc eadem vestigia, postea Forus vnicus, in Curijs Calataiubij celebratis anno 1626. disposuit, quod toto tempore vnionis, & servitij, pensiones in Archiepiscopatu, & Episcopatibus, nec possent concedi, nec concederentur alijs, nisi natis in præsenti Regno, quia cum per præcedentem forum primum de Prælaturis, conditum per Serenissimum Regem Alphonsum, facultas concedendi Archiepiscopatum, & Episcopatus, & pensiones illorum fuisset sublata circa exteros, & restricta circa subditos, & vassallos dominationis Domini nostri Regis Alphonsi, & Reginæ Dominæ Mariæ, & etiam postea per Maiestatem Cæsaream hoc idem non fuerit ablatum, sequitur necessario, quod dispositio foralis anni 1626. quæ restrinxit facultatem concedendi pensiones Archiepiscopatus, & Episcopatuum ad favorem tantum naturalium huius Regni, durante tempore 15. annorum servitij voluntarij, non induxit aliquam correctionem, nec specialitatem ad favorem aliorum vassallorum dominationis nostri Regis, nec comprehensorum in dictis dispositionibus foralibus antiquis sub titulo de Prælaturis, sed in eodem statu remansit; quia inspiciendo Regia promissa in dicto foro anni 1626. favorem, & vtilitatem Aragonensium, non verò eorum damnum, non potuit pro vtili habere, Castellanos habilitare transacto tempore servitij, nec illa exclusio fororum antiquorum, erga non vassallos Coronæ Aragonum correcta inteligi valet, sed in eodem statu remansit, in quo inveniebatur ante dictam dispositionem foralem. Nec obstabit dicere, quod non obstantibus dispositionibus foralibus, sub titulo de Prælaturis multoties fuerunt concessæ Prælaturæ Archiepiscopatus, & Episcopatus Castellanis, & Navarris, quia respondemus, quod hæc inobservantia non potest imbecille, & obscurum reddere perspicuum & clarum nostrarum dispositionum foralium testimonium; nam à principio per spatium quamplurium annorum fuerunt hæc inviolabiliter observatæ, vsque ad annum 1533. condito iam ab Imperatore foro secundo de Prælaturis, in quo tempore quædam inobservantia cepit initium habere, concedendo aliquando Archiepiscopatum, & Episcopatus vassallis extra Regna Coronæ Aragonum natis, sed tamen hæc in obser-*

observantia nihil obest; standum est enim observantiæ dictis legibus magis simili, & coniunctæ, magis uniformi, & antiquæ, tum etiam quia ad excludendũ leges semel observatas, non est suficiens quælibet possessio; requiritur enim immemorialis, quæ in nostro casu inveniri non potest, cum scitum, & apertum sit tempus, & principium inobservantiæ, in qua Archiepiscopatus, & Episcopatus, exteris à Regnis Coronæ Aragonum fuerunt concessi, & etiam, quia cautum, & stabilitum est exuberantissimis clausulis in dictis foris, quod eorum sanctiones debeant inviolabiliter observari, non obstantibus quibusvis vsibus, & cõtrarijs vsibus. Et quod magis est, etiam, quod fateremur Aragonenses per secula in id consensisse, quod Prælaturæ Archiepiscopatus Cæsaraugustæ, & Episcopatuum totius Regni, earumque pensiones extraneis à Regno concederẽtur, hoc nihil obest, & putandum est, id ex errore, atque ignorantia eorum seculorum evenisse. Et casu quo omnia supradicta defecerint, & solum esset attendenda dispositio foralis anni 1626. sub titulo que las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados, &c. *Adhuc in hoc casu, nunquam invenitur legitimè imposita pensio super Episcopatu Tirasonensi ad favorem D. Francisci de Borja. Primo, quia negari non potest tempus 15. annorum in dicto foro ad favorem Regnicolarum fuisse appositum, etiam quod fateremur subsecutum tempus, finito iam servitio, inspexisse vtilitatem exterorum, & credendum est, forum istum, gratiam illam in eo comprehensam plenum, integrumque complementum sine aliqua tergiversatione habere voluisse: ergo quocunque tempore concedantur pensiones, semper cedere debent in vtilitatem Regnicolarum, dummodo durante tempore servitij Prælaturæ vacaverint. Deinde, quia pensiones per dispositiones forales æquiparatæ sunt prælaturis, & beneficijs, & quod in his est dispositum, in illis etiã locum habere debet, & quemadmodum occurrente vacatione comprehenduntur omnes casus succedendi in beneficio, sic similiter idem procedere debet in pensionibus, & quemadmodum etiam si durante tempore 15. annorum servitij voluntarij, si Episcopatus vacaret in casu quo ratione alternativæ fori, naturalibus Regni esset concedendus, solùm instans vacationis per mortem, vel per alium modum ocurrens esset sufficiens, vt ius ad illius Episcopatus consecutionem naturalibus intelligeretur adquisitum, ita vt provisio in extraneum nunquam fieri valeret, etiam transacto tempore servitij; sic similiter idem dicẽdum est in pensionibus in dicto foro Aragonensibus concessis, vt ad favorem regnicolarum reservatæ maneant secuto instanti vacationis, in quo regnicolis fuit ius efficax adquisitum, quocunque tempore postea pensiones imponantur, & constituantur, sicut observatur in hæredibus, in quibus instans mortis inspicitur, vt in hæreditate succedere possint, & in alternativis beneficiorum Pontifici, & Episcopis competentibus, vbi solum instans vacationis æstimatur vt Pontifici, vel Episcopis pertineat eorum provisio; Sic in casu nostri fori idem dicendum est; & ius, & fruitio naturalium in pensionibus similis esse debet iuri in vacatione beneficij competenti, vt eo instanti vacationis inspecto, quo ad omnes effectus naturales admittantur, è cõtra verò exteri excludantur. Huic intellectui favet etiam ipsa dispositio foralis, offerendo sacra Maiestas, quod toto tempore 15. annorum pensiones super Archiepiscopatu, & Episcopatibus Regni, nec possint concedi, nec concedantur, nisi naturalibus Regni. Et cum hæc gratia non possit habere effectum, nisi præcedenti vacatione, hac subsecuta, facultas Principis concedẽdi pensio-*

siones non fuit iam libera, sed contracta in instanti vacationis erga naturales, quibus cum exclusione aliorum fuit ius efficax adquisitum. Aliter enim foralis reservatio pensionum ad favorem Regnicolarum in prælatijs vacantibus non haberet principium certum suæ durationis, cum Rex noster terminum præfixum non habeat, nominandi personas in dignitatibus, & pensionibus ad suam regalem facultatem pertinentibus, & expectata die vigesima mẽsis Ianuarij anni 1643. in qua tempus 15. annorum servitij voluntarij finem habuit, Maiestatis Domini nostri Regis gratia inanis redderetur, quando hæc debet intelligi, & interpretari ad favorem privilegiati in efficaciori, & vtiliori sensu, præterquam quod ratione servitij quantitatum centum, & quadraginta, & quatuor mille scutorum argenti singulis annis solvendorum, Regius animus recompensationis gratia fuit Aragonensibus inclinatus, & tanquam quid remuneratorium in firmiori, & vtiliori sensu debet intelligi concessum. Ex quibus omnibus manifeste convincitur D. Franciscum de Borja in Regnis Castellæ natum, titulo legitimo carere, quo suam possessionem secũdum forales sanctiones iustificare queat; è contrà vero Dominos Deputatos, & Illustriss. D. D. Michaelẽ de Escartin Episcopum Tirasonensem habere titulum legitimum respectu possessionis non solvendi dictam pensionem impositam in fructibus dicti Episcopatus Tirasonensis, qui vacans fuit durante tempore dicti servitij, eorumque propositiones iurisfirmæ in hoc iudicio plenarij possessorij tantum recipiendas, & admittendas fore, his, & alijs, &c.

MOTIVO DE LOS DOS SEñORES LVGARTENIENTES, y su satisfacion.

6 *ET alij duo Domini Locumtenentes concordes fuerunt voti, & opinionis, quod tenetur, & debet pronunciari, & recipi iurisfirma oblata pro parte D. Francisci à Borja principalis Francisci Didaci Panzano procuratoris, alias propositiones reijciendo, & repellendo, neutram partium in expensis condemnando, cætera supplicata locum non habere. EX EO, ET ALIAS prout in sententia recipimus iurisfirmam oblatam pro parte D. Francisci de Borja: quia rectè perpensis foris antiquis, & modernis, vsque ad foros anni 1646. observantia, cõsuetudine, & præscriptione immemoriali, plenaquè cõfessione Curiæ generalis Aragonum, permissum invenimus nostris Sereniss. Regibus distribuere pẽsiones super Archiepiscopatu, & Episcopatibus vacãtibus, inter personas benemeritas, & sibi, Coronæque gratas, tã naturales quam extraneas Coronæ Aragonum, dummodo sint vassalli Regum Aragoniæ; & ita non potest obesse dicto D. Francisco ad obtinendum, probatio facta in processu fore & esse alienigenam, vt pote natum in villa Matriti, quia hoc beneficium pensionis fuit factum à Dom. Rege Philipo quarto Hispaniarum Rege, die vigesima octava mensis Martij anni 1643. tempore quo permittebatur dicto Dom. Regi supplicare suam Sanctitatem pro impositione pensionum distribuendarum inter vassallos sibi bene visos, quia iam erant trãsacti 15. anni servitij, & prohibitionis foralis anni 1626. expeditioque gratiæ summi P. cum reservatione pensionis annuæ in favorem dicti D. Francisci fuit facta die vigesima tertia mensis Maij anni 1644.*

7 Assienta el motivo, que segun los fueros antiguos, y modernos, hasta el año 1646. por observancia, possession inmemorial, y confession de la Corte, puede su Magestad proveer las pensiones de las prelacias de este Reino en personas estrañas de la Corona de Aragon, siendo vassallos del Rey de Aragon, y que assi pudo constituirse la del señor D. Francisco de Borja en el año 1643. aunque Castellano.

8 Y antes de discurrir sobre la justificacion deste motivo, se haze dificil de entender la permissiō supuesta, de poderse dar pensiones a estraños de la Corona, con que seā vassallos del Rey de Aragon, porque con este dictamen se confunde la calidad de Rey, y Reinos de Castilla, con la de Rey, y Reinos de Aragon; pues aunque estas residan en vna mesma persona organica, se cōsideran dos, mediāte la intelectual, y los Castellanos no seràn vassallos del Rey de Aragon, ni los Aragoneses del Rey de Castilla, pues como dixo el Cons. *in l. tutorem* 22. *ff. de his quib. vt indig.* ibi: *discreta sunt enim iura, quamvis plura in eandem personam devenerint, aliud tutoris, aliud legatarij: l. si certarum* 17. *§. Iulianus, ff. de test. milit.* ibi: *quasi duorum hominum duas hereditates intelligi. l. si consul de adopt.* Barth. *in l.* 1. *C. de Metrop. Berito.* Mastril. *lib.* 5. *de Magistr. cap.* 6. *nu.* 99. Perei. *decis. Portug.* 2. D. I. B. Valenz. *cons.* 201. *à nu.* 27. D. I. Solorz. *de Ind. iure, lib.* 3. *cap.* 1. *nu.* 46. *& de Ind. Guber. lib.* 3. *cap.* 19. *n.* 48. *& in Polit. lib.* 4. *cap.* 19. *pag.* 670.

9 Aora veamos como se funda la observancia, costūbre, y possession inmemorial de darse los beneficios, prelaturas, y pensiones a estrangeros en el Reino de Aragon. Porque segun lo que yà llevamos dicho en la alegacion adjunta, por el *fuero* 1. *de prælaturis*, del año 1423. estàn solamente admitidos los naturales de los Reinos, y Señorios del señor Rey de Aragon, y por el *Fuero* 2. del año 1533. limitado la disposicion precedente a solos naturales del Reino de Aragon; exceptò el señor Emperador *los Arçobispado, y Obispados de las Iglesias de dicho Reino, en los quales* (dixo) *su Magestad tenga la facultad que hasta aqui ha tenido*. Esta fue de dar las prelaturas, beneficios, y pensiones a solos naturales de la dominacion de Aragon, como se halla establecido en el *fuero* 1. y si por abuso se dieron a otros, reconoce el señor Emperador que fueron infracciones, y hechos contrarios, y manda que *se aya de observar, y guardar, observe, y guarde inviolablemente, no obstantes qualesquiere abusos, y contrarios vsos en lesion de dicha disposicion foral introducidos, bien assi como si dicho fuero en todo, y por todo fuera continuamente observado, y guardado iuxta su serie, continencia, y tenor*; y lo mesmo se halla establecido en el fuero, *que las pensiones del año* 1626. ibi: *y que assi en la observancia de esto, como en las demàs pensiones sobre otros qualesquiere beneficios, se observen, y guarden las disposiciones forales debaxo el titulo de Prælaturis*; y siendo estas leyes expressas, y assi firmes, y ciertas, *l. ornamentorum, ff. de auro. & arg. leg.* ibi: *nec errorem hæredis ius mutasse respondi. l. cum ancillam, C. de furtis*, y los juezes, y partes las deven guardar, co-

como lo manda el Sr. Rey D. Jaime, *en el prohemio de su compilacion*, ibi: *in virtute itaque debitæ nobis fidei, omnibus Baiulis, Iustitijs, & quibus officium cognoscendi & iudicandi de causis committitur, & cunctis nostris fidelibus iniungimus, quod his foris tantum utantur in omnibus & singulis causarum discussionibus & terminationibus earundē*; y assi trae consigo la presumpcion de su observancia; la qual se aumenta hallādose recogidas en vn volumē, è impressas, Decius Gozad. Cresc. cent. Mohedan. Puteus, & Rota apud Marescot. *lib. 2. var. cap. 39. n. 42.* y tanto mas jurando de guardarlas los señores Reyes, y los Ministros, como parece en los fueros *de his quæ Dominus Rex*, & *de iuram. præstando*.

10 Segun estas disposiciones forales, y confirmaciones juridicas, queda satisfecho este motivo, sobre la injusta suposiciō de la observancia, y possessiō inmemorial contraria, que solamēte se refiere; y aunque ajustandonos en todo a la verdad extrajudicial confessamos, sin perjuizio, q̄ desde el año 1539. se hallan entre las nominaciones de naturales, algunas en Castellanos, que referimos *en dicha alegacion nu.* 13. mas no debilitan la fuerza de los fueros. Lo primero, porque siendo estos expresssos a favor de naturales, y exclusivos de los otros, no admitē glossa, ni interpretacion. Lo segundo, por constar de la contraria observancia, aun con remocion de los estrangeros, exceptando a D. Alōso de Arguello, y assi deve estarse a la mas immediata, y conforme a los fueros. Lo tercero, porque no bastan contra su observancia las prescripciones ordinarias, sino aquellas que supongan no averse recibido la ley desde sus principios, y cōsiderandose immemorial. Lo quarto, porque sobre la guarda, y cumplimiento de ellas se hallan tan eficaces, y exuberantes clausulas exclusivas de la quasi possession contraria, que no causan estado. Lo quinto, porque sabiendo que estas leyes se han establecido por el servicio, y custodia de la Iglesia, amor, beneficio, y vtilidad publica, y de los naturales deste Reino, su contravencion es mera violacion, y corruptela, que no deve estimarse, ni reprobarse, como ponderan los Regnicolas deste, y otros Reinos. Estas razones se discurrieron, y fundaron en dicha alegacion à *nu.* 14. *ad* 21. y no es poco desconsuelo desta parte, que para darle estos señores vna sentencia contraria a su mesmo dictamen en la primera declaracion, y tambien al del Cōsejo en la segunda, no ayan fundado justificacion de la immemorial, ni respondido individualmente a las razones que acabamos de ponderar, hallandose tan reconvenidos de la justicia; con que se manifiesta quan cierta es, y notoria, *can. in mandatis* 43. *dist.* ibi: *nam nihil omnino respondere auditorum causa vtile non videtur, ne forte existiment responsionum penuria declinare certamen.* Arnob. *lib.* 1. *adversus Gent.* cum alijs *in excursu instaurationis, part.* 1. *not.* 288 *f.* 54.

11 *Nec obstare censemus, quod opponitur, videlicèt forum primum Dom. Reginæ Eleonoræ Mariæ vxoris Dom. Regis Alphonsi quinti, tit. de Prælat. anni* 1423 *solum habilitasse ad prælaturas, dignitates, cæteraquè beneficia eccle-*

cle-

clesiastica, naturales, & vere natos intra Regna, & terras Dom. Regis Alphõsi, & Reginæ uxoris eius Eleonoræ Mariæ; idemque constituisse in pensionibus imponendis super fructibus dictorum beneficiorum, prælaturarum, & dignitatum, tantumque excepisse dictum forum primum D. Alphonsum de Arguello Castellanum, tunc Archiepiscopum Cæsaraugustanum, & sic quod attento dicto foro primo, titulo de prælatur. Archiepiscopatus, & Episcopatus, & pensiones, super fructibus, redditibus, proventibusque illorum, non poterant in posterum dari illis, qui non erant de dominatione dom. Regis, & cum tempore editionis huius fori, Rex Alphonsus non esset Rex Castellæ, liquidò ex eo deduci intenditur, quod omnia beneficia, & etiam Archiepiscopatus, & Episcopatus, & pensiones super fructibus illorum debebant provideri vassallis Coronæ Aragonum tãtum, non Castellanis. Augetur obiectio Illust. DD. Deputatorum præsentis Regni, & Episcopi Tirasonensis cum ponderatione fori secundi cod. tit. de prælatur. anni 1533. Invictissimi Dom. nostri Imperatoris Caroli quinti, in quo noviter constituit; ut beneficia omnia non possint conferri nisi regnicolis, & verè natis in Regno præter Archiepiscopatum, & Episcopatus prædicti Regni, in quibus Dom. Rex, & curia generalis dispensarunt cum persona D. Federici à Portugallia Lusitani, expressè disponendo, non fore cõprehensam in dispositione prædicti fori, ex qua exceptione, seu dispensatione forali satis infertur Dominos Reges fore obligatos vacantibus Archiepiscopatu, & Episcopatibus præsentare Sedi Apostolicæ homines benemeritos vassallos Coronæ Aragonũ, sive suæ dominationis, idemq; statuisse in cõstitutione pẽsionũ distribuẽdarũ super illis: quia Dom. Rex nõ potest distribuere tales pẽsiones nisi vassallis, qui tũc erãt Coronæ Aragonum, voluitque Dom. Imperator hunc forum inviolabiliter observari, non obstantibus quibuslibet abusibus, & contrarijs usibus, & tandem supplicatio facta ab Aragonensibus ad Dom. Regem Philippum quartum in Curijs celebratis, in Civitate Barbastri, & finitis in Civitate Calataiubij, titulo: del servicio voluntario anni 1626. ibi: y finalmente este Reino, y en su nõbre la Corte general, y quatro braços della suplican à vuesa Magestad se sirva, que de aqui adelante todas las prelacias, y pensiones eclesiasticas de dicho Reino se den, y provean a naturales dèl: & in re tangente, & pertinente ad pensiones, & Episcopatus dignata fuit sua Maiestas concedere duos foros, primum titulo: que las pensiones, expressè disponentem ibi: que por todo el tiempo de la vnion, y servicio las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados no se puedan dar, ni den sino a naturales de èl: secundum sub titulo: de los Obispados del Reino, ibi: concede precisamente la alternativa de los Obispados en cada vno de ellos respective, quando vacare por tiempo de la vnion, y servicio, exceptado el Arçobispado de Zaragoça: & ita debent intelligi isti duo fori, quod dentur tam Archiepiscopatus, quã Episcopatus, & pensiones super illis, modo, & forma supradicta, Regnicolis, & vere natis in Regno, quia ante duos dictos foros poterant Dom. Reges Aragonũ secundum prædictas dispositiones fororum primi, & secundi de prælatur. prædictos Archiepiscopatum, & Episcopatus, & pensiones super illis providere in subditis terrarum, & dominationis Coronæ Aragonum, minimè vero in non vassalis Coronæ: hanc ergo fuisse mentem Curiæ generalis supplicantis diffiteri non posse videtur: quia non petitur quod habetur, sed quod non possidetur, & cum

Aragonenses, beneficio, liberalitate, & clementia suorum Regum habeant foros anteriores, prohibentes concessionem pensionum super Archiepiscopatu, & Episcopatibus in extraneos Coronæ Aragonum quomodo potest cogitari, quod exigeretur singulari gratia in redditu, & solutione suorum fidelissimorum servitiorum, quod per plures annos dispositionibus foralibus anterioribus firmiter possidebant? his igitur omnibus argumentis respondemus, Regem Alphonsum quintum, neque Reginam Mariam tempore quo fuit conditus, & publicatus forus primus de prælatur, non habere Regna Castellæ, & Navarræ, & ita post editionem illius non poterant præsentari, neque provideri, attenta littera forali, extranei Coronæ Aragonum in beneficijs ecclesiasticis, Archiepiscopatu, & Episcopatibus; sed an si post editionem huius fori sint quæsita Regna, dispositio foralis comprehendat eos, qui post publicationem huius fori intrarunt in dominio, & dominatione Regis, Pertussa asserit, quod non, propter illa verba fororum primi, & secundi de prælaturis, *ibi*: naturales, è verdaderamente nacidos dentro de los Reinos, è tierras del señor Rey, è nuestras; *quæ forsan obtulerunt obiectiones, & argumenta supra allegata in obiectionibus: At verò eruditissimus Bardaxi, verus fororum interpres, affirmat contrarium eius quod asserit Pertussa, fuisse inconcuse servatum; nam tempore editionis huius fori, Rex Alphonsus, non erat Rex Castellæ, & tamen prælaturæ Archiepiscopatus, & Episcopatus dantur Castellanis, & Navarris; & dubitari non potest post matrimonium contractum inter Dom. Regem nostrum Ferdinandum Aragonum cum Dom. Regina Elisabetha, Castellæ Regna, & terras Castellæ fore, & esse Domini nostri Regis, & ita constitutio dicti fori minimè debet officere dicto D. Francisco à Borja tanquam vassallo nato intra Regna, & terras Dom. Regis.*

12 Forma este motivo vna instancia à que pretende satisfacer. El fuero primero de prælaturis, dize, admite à naturales de los Reinos, y Señorios de Aragon a las prelacìas, beneficios, y pensiones. El segundo, à solos naturales del Reino de Aragon, reservandose su Magestad la facultad que antes tenia de poder dar el Arçobispado, Obispados, y pensiones. Los fueros de 1626. refierẽ la suplica de los Aragoneses, para q̃ por todo el tiempo del servicio de los quinze años, el Arçobispado, Obispados, y pensiones, no se pudiessen dar sino a naturales, y assi fuera de este tiempo se avian de dar las pensiones conforme la facultad reservada à favor de los vassallos de la Corona, y Señoria de Aragon, y particularmente remitiendose estos fueros modernos a los antiguos, sin estenderlos a vassallos de la Corona de Castilla, con tanta inverosimilitud, y dureza como se ponderò en la alegacion hasta el *nu.* 12.

13 Responde el motivo, que el fuero primero de prælaturis comprehendiò solo a los vassallos de la Corona de Aragon, y Señoria presente, mas que acrecentandose despues con la de Castilla, las palabras, *nacido dentro de los Reinos, è tierras del señor Rey, è nuestras*, se dilatavan a los vassallos de los Reinos de Castilla, siguiendo, y magnificando la opinion, que supone de Bardaxi, contraria à la de Pertusa, y habilitando con esta extension, y consequencia à todos los vassallos de la Corona de Castilla.

Mas

14 Mas para que se vea la insubsistencia, y equivocacion de la respuesta referiremos el lugar de Bardaxi, decision, y fundamentos de la Corte, seguidos por Pertusa, explicando el dictamen de Bardaxi en la mesma consonancia. Moviò la question de los Reinos aumentados en el *fuero primero de prælaturis nu. 1. ibi: ex quibus detegitur magna utilitas subditorum Domini Regis: nam ut refert Pertusa, super hoc foro in princ. multi alienigenæ fuerunt expulsi, & subditi conservati in retentione beneficiorum, & quia iste forus disponit, excludendo eos, qui non sunt de dominatione Domini Regis; & includendo eos qui sunt Regnorũ ipsius Regis: an si post editionem huius fori sunt quæsita Regna, si dispositio huius fori comprehendat eos, qui post editionem huius fori intrarunt in dominio, & dominatione Regis. Pertusa asserit suo tempore fuisse cum Magno Consilio determinatum, beneficium, & dispositionem huius fori non extendi ad Regna post editionem illius quæsita; quia dispositio huius fori emanavit in favorem subditorum, & vassallorum Domini Regis, & pro indemnitate Regni, & subditorum illius, & quod non debet extendi nisi ad regna, quæ tunc Rex Alphonsus habebat: facit quod dicit Ioannes Andreas in addit. ad Specul. tit. de censibus, §. 1. nam privilegium, vel immunitas concessa castro cum suis villis, non extenditur ad villas postea quæsitas, cap. cum capella de privil. item si datum est privilegium militi pro toto suo territorio, si illud est auctum, per incrementum alluvionis, & sic latenter, extenditur, secus si patenter, Angel. de servit. rustic præd. l. si servitus. Item si quis impetrat privilegium pro possessionibus suis, non extenditur ad postea quæsitas. Florian. de Sancto Petro in dict. l. si servitus, Barthol. & Immol. in l. damni §. primo de dam. infect. facit forus de Iudæis, & Sarracenis baptizand. ubi dicetur, allegat Barba. cons. 23. vol. 1. de qua quæstione an privilegium, seu iurisdictio, aut alia concessio extendatur ad postea quæsita, videndus est Covar. cap. 1. practi quæst. cõtrarium tamen eius quòd asserit Pertusa fuisse conclusum, servatur; nam tempore editionis huius fori Rex Alphonsus non erat Rex Castellæ, & tamen prælaturæ, Archiepiscopatus, & Episcopatus dantur Castellanis, & Navarris.*

15 Segun esta relacion, parece averse decidido esta duda en la Corte del señor Iusticia, como parece alli: *Pertusa asserit suo tempore fuisse cum Magno Consilio determinatum*; componiase este Consejo del señor Iusticia, Lugartenientes, y de todos los Letrados no parciales, y por esto, y juntarse en las causas mas graves, se llamò Grande, y extraordinario Consejo, y assi tambien fue su autoridad grande, pues no solo tenian sus resoluciones vez de comun opinion como en los demàs Senados, sino que se estimavan por legitima interpretacion de los fueros, como se colige del *primero tit. de consulta.* y declara Geron. de Blancas *in comment. rer. Arag. pag.* 365 ibi: *itaque quotidiano illo omnium juri speritorũ congressu istius Magistratus olim ornari consueverunt iudicia, cognitionesque, & exercitationes causarum celebrari, quarum quæ ita fiebant magnæ deliberationes, & maturæ determinationes Consilij Iustitiæ Aragonũ vocabantur, hæ autem tanti sunt ponderis, & momenti, tantamquè auctoritatem habent in iudicijs, ut non minor*

nor illis, quam scriptis legibus tribuatur fides. Y quanto mas proxima fue la duda, y declaracion al establecimiento de esta ley, se deve estimar, por mas conforme a la mente, y como nacida de su Legislador, *l. si Imperialis, §. 1. C. de legib.* glo. *c. statutum, vers. numerandum de præben. in 6.* Xamar *de off. Iud. p. 1. q. 3. n. 37.* y quantos mas concurrieron a su declaracion, tanto mas certificaron la verdad *l. hac consultissima, C. qui testam. facere poss.* ibi: *sed ne locum quidem ullum relinquat insidijs, tot oculis spectata, tot insinuata sensibus, tot insuper in tuto locata manibus, l. quæstionem, C. de fideicom.* ibi: *maioremque numerum testium expostulat, ut per ampliores homines perfectissima veritas reveletur. Can. fin. 20. dist. c. prudentiam de offic. & potest. Iud. deleg.* Mandos. *de inhibit. q. 72. nu. 20.* Mascar. *de probat. con. 1143. nu. 5.*

16 Y quando no defirieramos a tan grande autoridad, a quien pertenece por singular prerogativa la interpretacion de los fueros, deviamos reconocer la justificació, con que passò a declarar, que los vassallos de otros Reinos nuevamente adquiridos no se comprehendian en el *fuero 1. de prælatur.* porque su fin se endereza principalmente a favorecer aquellos vassallos, a la indemnidad del Reino, y de ellos, sin transcender a los que el señor Rey D. Alonso pudiesse adquirir en adelante, segun literalmente refiere el *prohemio*, ibi: *como por los predecessores del señor Rey, de loable memoria, por grandes, è urgentes razones, amor è favor muy justas, è razonables de sus jusmesos, è vassallos, vidientes seyer cosa desigual, è incomportable, que las prelaturas, dignidades, è otros beneficios, è oficios eclesiasticos, fundados, è dotados, fundadas, è dotadas por ellos, è predecessores suyos, è nuestros subditos: sian por hõbres estrangeros, è de estrania ò de estranias naciones possedidos: de que en los tiempos passados se han seguido grandes danios, escandalos, è inconvenientes irreparables: por los quales tirar, è de todo fer cessar los inconvenientes, danios, escandalos, debates, è perjuizios que de aquello se son seguidos, ò se siguen, ò porianse seguir: è por satisfacer a la indemnidad del Regno, è del señor Rey, è de nuestros subditos, è vassallos;* y dirigiendose los privilegios al favor de ciertas personas, no se estienden a otras no contempladas, *§. sed quod Principi instit. de iur. nat. gent. & civil.* ibi: *plane ex his quædam sunt personales quæ nec ad exemplum trahuntur, quoniam non hoc Princeps vult, nam quod alicui ob meritum indulsit, vel si quam pœnam irrogavit, vel si cui sine exemplo subvenit, personam non transgreditur. can. petijsti 7. q. 1.* ibi: *hoc nulli concedi alij patimur, quod tibi charitate cogente largiri censuimus. cap. sanè de privil.* ibi: *temerarium est, & indignum, aliquem sibi sua auctoritate præsumere, quod Romana ecclesia alicui, certa ratione inspecta, singularibus voluit beneficijs indulgere;* ni en las leyes se admite esta extension, *l. legis virtus, l. cum lex, ff. de legib.* Pet. Rebuf. *ad l. verbum opportebit, ff. de verb. sig. col. 2. vers. quod non servatur.* Philip. Massin. *select. iur. dist. 13. nu. 45. 83.* Borrel. *de Reg. Cath. præst. c. 33. n. 30.*

17 El segundo fundamento de la Corte fue, que el privilegio de immunidad concedido a vna Ciudad con sus Villas, no se estiende a las nuevamente adquiridas, alegan-

gan-

gando a Iuan Andr. *in addit. ad Specul. tit. de censib. § ex actionibus, lit. C.* ibi: *casum revolvit alia quæstio Guidonis de Suzaria mihi sub lit. m. scilicet an immunitate data alicui castro cum suis Villis per Civitatẽ, vel eius dominium, gaudeant Villæ noviter factæ ad negativam allegatur, ff. de leg. 3. l. uxori 2. responso, commun. prædior. l. 1. si servitus, l. fin. de dam. infec. l. damni in princ. Ad contrariũ quod beneficia sunt largè interpretanda ff. de constit. Princ. l. fin. extra. de donat. cum dilecti ff. de liberis, & post. l. placet ff. de servitut. l. si servitus. Ipse tenuit primum per l. ff. de leg. 3. Iulianus in fine quæ bene facit cum l. seq. Ad casum facit decretalis de privil. cum Capella cum ibi notat. in 1. glos. & quæ super ea dixi, & remissi.* Siguen comunmẽte esta doctrina Iuan Andres, Romano *in l. damni, §. si is qui, ff. de dam. infec.* Alex. *cons.* 178. *nu.* 15. 18. 19 *vol.* 2. P. Antibol. *de munerib.* 3. *p. princ. nu.* 43. *t.* 12. *tract.* Albert. Brun. *de augm. & dimin. conclus.* 9. *princ. nu.* 11. *tom.* 17. *tract.*

18 El tercero fundamento es derivado de la dotrina de Angelo *in l. si servitus, ff. de servit. urban.* diziendo, que el privilegio concedido à algun señor por todo su territorio no se estiende al aumento patente, sino al latente, porque la concession se devia entender en lo expressado segun la ley *si ita, ff. de auro, & arg. leg.* y corroborò su dotrina Alberto Bruno *de augm. d. conclus.* 9. *n.* 9. D. Covarr. *pract.* 2. *nu.* 1. *in fin.*

19 El quarto fundamento fue de la dotrina de Florian. de S. Petro *in l. si servitus nu.* 3. *ff. de servit. urban.* Barth. y Imola diziendo, que el privilegio concedido a las possessiones que vno tiene, no se estiende a las adquiridas despues.

20 Finalmente alegaron el *fuero de Iudæis, & Sarrac.* en el qual se refiere el privilegio concedido por el señor Rey D. Iaime à los Iudios, y Moros que quisiessen reducirse a la Religion Christiana en los Reinos de Aragon, Cataluña, Mallorca, Mompeller, Valencia, dominio, y jurisdiccion que pudiessen tener sus successores, y assi quando quieren nuestras leyes, que se entiendan los privilegios a Reinos, ò Señorios aumentados, lo han expressado sin embargo de presumirse en este, la ampliacion por el favor de la fe, y seguridad de los Reinos, y assi lo ponderaron Bardaxi, y el señor Sesse *decis.* 160. *n.* 27. ibi: *& quando Reges volunt comprehendere Regna de novo adquisita, id solent exprimere, for. unic. de Iudæis, & Sarrac.* ibi: *habituri sumus*, y la mesma providencia se halla en la *constit. de Cataluña* 3. *lib.* 1. *tit.* 1. y en el privilegio *Noverint* 15. *tit. quod Iudæi, fol.* 6. *de Valencia*, confirmados por el Pontifice Inocẽcio IIII. en el año tercero de su Pontificado, inserto *en dicha constitucion*, y en la synodal Tarraconense, *tit. de Iudeis, pag.* 244.

21 Estos, señor, fueron los motivos de la Corte que nos refiere Bardaxi, y passa despues a dezir, *de qua quæstione, an privilegium, seu iurisdictio, aut alia concessio extendatur ad postea quæsita, videndus est Covarr. pract.* 2. y reconocido este lugar, hallamos comprobados algunos fundamentos referidos; puso en question, si el privilegio concedido por el Principe a vna Ciudad, se estenderà a sus nuevos

Ciudadanos, ò aumento della, assienta, que la exempcion, ò jurisdicion concedida a la Ciudad con terminos limitados, se estenderà fuera de ellos en la parte subdita, si tacita, ò expressamente lo permite, tratãdose, de solo su perjuizio, induce el *cap. quia circa de privil. Roman. in l. damni, §. si is qui ædes. ff. de dam. infec.* Angel. *in l. si servitus in princ. col. penul. ff. de servit. urban.* Albertus Brun. *de augm. & dimin. conclus. 9. vers. prædicta conclus.* y confirma la dotrina de Angelo *en el n. 7.* concluyendo: *quam ob rem secus esset respondendum quoties præiudicium inde alteri procederet, ac fieret*; y *en el* 8. ibi: *quod si alterius ius ex augmento lædi contingeret, tunc nec Principis consensus quidquam suffragaretur ad damnum inferendũ illi, cui Princeps iure lædere non potest*; a que añado Alder. Mascar. *de statutor. interp. conclus. 12. nu. 13.* el S. Sesse *decis. 160. n. 26.*

22 La segunda proposicion que assienta el señor Covarruvias es, que en esta question se deve distinguir el aumento accessorio, del principal, conviniendo substancialmente en la distincion del mesmo Angelo del incremento latente, ò patẽte, y en esta dize este grãde Maestro *n. 6.* estas palabras: *deinde observandum esse censeo quod idem Cuman. Barth. in d. l. cum fundus, & omnes fatentur augmentum cedere legatario, quoties accessoriè accedit rei legatæ, d. l. si ex toto, & d. l. cum fundus, non autem vbi est æquè principale ipsum augmentum, hoc etenim fatentur omnes qui probant distinctionem totius à parte, & rursus hi qui eandem diferentiam improbarũt*, y de esto discurrirèmos mas adelante.

23 En esta suposicion no parece que pudo Bardaxi apartarse de vna solemne determinaciõ, calificada por la Corte, proxima à la edicion del fuero, examinada por la pericia forense, seguida por Pertusa, y justificada con motivos tan solidos, y relevantes, y aviendolos referido Bardaxi sin alguna impugnacion, es visto conformarse, *l. item quod Sabinus in fi. ff. de hæred. instit. l. inter omnes, vbi glos. ff. qui satisdar. cog.* Tiraq. *de retract. lignag. §. 35. glos. 4. n. 46.* Mascar. *de probat. conclus. 1143. n. 19.*

24 Confirmase este sentir, porque aviendo referido Bardaxi la determinacion de la Corte, y sus motivos sobre la comprehension dellos, reducida à privilegio, jurisdiccion, ò otra gracia, se remite a la autoridad del señor Covarruvias, que como se ha visto funda la determinacion de la Corte, y assi tambien la comprueva, *l. asse toto, ff de adq. pos. Auth. si quis in aliquo, C. de eden.* Barth. *l. non solum, § liberationis, nu. 7. de liber. legat.* Valen. *con. 187. n. 106.*

25 Añadese, que no impugnando Bardaxi la determinacion, motivos de la Corte, ni autoridad de Pertusa, hablò del hecho, y estado presente, diziendo: *contrarium eius quod asserit Pertusa fuisse conclusum, servatur*, y en la misma consonancia, y tiempo dixo: *dantur Castellanis, & Navarris*, no alterãdo el sentido, ni viciando la letra, como afirma el motivo singular, ibi: *contrarium eius quod asserit Pertusa fuisse inconcussè servatum*; de suerte, que esta assercion de Bardaxi no mira a la justicia de la causa, sino al nudo hecho, y estado presente en que se hallavan electos D. Andres Santos Arçobispo de

de Zaragoça Castellano, y D. Iuan Redin Navarro Obispo de Tarazona, y fue mucha prudencia de Bardaxi escrivir de este punto con tal tiento a vista destas nominaciones Regias.

26 Finalmente manifestò este dictamen en el *fuero de populatis ad foros Aragonum in Regno Valentiæ, à nu.* 4. discurriendo de la vniō del Reino de Valencia con el de Aragon, y que en duda no se presumia accessoria, trae despues la celebre doctrina de Barth. en la *l. si convenerit, §. si nuda ff. de pig. act.* assentando, que la vnion æquè principal de los Reinos, o estados, cōserva sus mesmas leyes, y siendo la Corona de Aragon vnida a la de Castilla, principalmente sin alguna dependencia, se vè que conserva sus leyes, privilegios, y costumbres, y en consequencia las prelacias, beneficios, y pensiones, se deven distribuir conforme a la providencia de ellas; a Barth. siguen comunmente los DD. sin contraditor alguno, como despues de los repetētes refiere Guid. Pap. *quæst.* 265. 354. 489. vbi addent. D. Sesse *decis.* 160. Losc. *de iur. univer. p.* 3. *cap.* 13. Pacian. *de prob. l.* 1. *c.* 27.

27 De lo sobredicho resulta con toda claridad, que el sentir de Bardaxi fue ajustado a la determinacion de la Corte, sus dotrinas, y autoridad de Pertusa, y teniendo la antiguedad no sè que de Religion para venerarse, como dixo Quintili. *li.* 1. *inst. c.* 5. devia estimarse la de Senado de tanta autoridad, satisfaccion, y jurisprudencia, *ne verterent sapienter reperta*, como en nombre de Tiberio dize Tacito 3. *Annal.* acomodandose al sentir de Claudiano *in* 6. *consulat. Honor.*

Veterumque exempla sequutus,
Differit Imperij sub Iudice facta sena tus

porque no es tan facil entender que se excede en estos tiempos a la madurez, y pericia con que juzgaron los antiguos, Plin. *lib.* 6. *epist.* 2. ibi: *an nos sapientiores maioribus nostris? nos legibus ipsis iustiores? quæ tot horas, tot dies, tot comperendinationes largiuntur? hebetes illi, & supra modum tardi? nos apertius discimus, celerius intelligimus, religiosius iudicamus?* D. Sesse *decis.* 210. *nu.* 23. ibi: *& credere debent Iudices moderni temporis, quod & antiqui fuerunt fororum observatores*, y haziēdo los Senados autoridad de comun opinion, deve anteponerse a la de singulares interpretes, *l. Athletas, ff. de his qui not. infa*, ibi: *generaliter omnes opinantur*, & elegāter exornat Mascar. *de prob. conc.* 1143. Cenedo *q.* 8. y no siguiendola los Iuezes, se obligan a la satisfacion de la parte, *l.* 1. *in fin. de offic. Quest. l.* 4. *de his qui not. l. ita vulneratus* 51. *ff. ad l. aquil. l.* 12. *§. sed & si* 27 *ff. de fundo instr.* Rebuf. *de privil. schol. priv.* 72. Freherus *lib.* 1. *de fama cap.* 2. Conrad. *de off. Præt. verbo sententia n.* 21. *cum seqq.* Ilig. *com. lib.* 26. *cap.* 2.

28 Mas para mayor declaracion del *fuero* 1. *de prælatur.* ibi: *nacido dentro de los Reinos, è tierras del señor Rey, è nuestras*, dezimos, que si bien la oracion indefinita en las leyes, y estatutos se iguala con la vniversal, como por la *l. iura* 7. *ff. de legib. l. si servitus, ff. de servit. urb.* dixeron Floriano, Baldo, Angelo, y otros, D. Covarr. 1. *var. cap.* 13. *n.* 9. Guiller. Forner. *ad l. verbum erit* 123. *ff. de verb. sig.* porque su fin es prevenir a lo venidero hablando con todos, pero devemos mirar su voluntad, como blanco de la obediencia, Quintil. *declam.* 317. ibi: *in om-*

omnibus legibus solam spectari oportet voluntatem scribentis, verba enim ambigua, & in plures intellectus ducta sunt, scribendarum legum causa voluntas fuit, y assi no observando la voluntad de la ley, no se estiende la indefinita à la universal, como en los mismos terminos explica Floriano, alegado yà por Persusa, y Bardaxi *supra* con estas palabras: *an autem æquipolleat indefinita universali, ex interpretatione, vel proprio significatu, posset iste textus allegari pro utraque parte in duobus verbis supra ponderatis super textum, tu conclude quod equipollet universali ex significatione, ex mente, seu attenta mente, seu ratione, non ex necessitate sermonis, & hoc est, quod vult ista littera, ex quo patet quod etiam in statutis assumitur pro universali, quando est eadem ratio, & cōditio particularium. Nam ratio, & mens statuti ponderanda est, sicut & ratio consuetudinis, ut probat tex. in l.* 1. *C. quæ sit longa consuet. & istud tenuit Barth. in materia statutorum*, D. Covar. *lib.* 1. *var. cap.* 12. *num.* 8. *vers. quarto hinc.* Alder. Mascar. *de interp. stat. conclus.* 5. *num* 5. Barb. *axiom.* 123. *nu.* 11. *& in c. quia circa* 22. *de privileg.*

29 Segun esto en la parte del gozo de los naturales militan todas las razones para convencer, y manifestar, que la intencion del señor Rey, y Corte general, fue excluir a los estrangeros, pues dize *ser cosa desigual, è incomportable* lo contrario, passando a desposeerlos, y exceptando al Arçobispo D. Alonso de Arguello Castellano, y sobre esta desigualdad se han de tener presentes las demàs leyes de la Corona, conformes en excluirla, y assi reconociendose disparidad de razon, repugnancia, y contrariedad, resulta, q̃ la indefinita deste fuero no iguala a la universal, ut *in d. l. si servitus, l. si cui in princ. l. quæsitum, §. illud fortasse, ff. eodem tit.* Alciat. *in l. verbum ei is ff. de verb. sig.* Corras. *rub. de servit. nu.* 31. D. Covarr. *ubi supra, nu.* 9 Mantic. *de tacit. lib.* 11. *tit.* 4. *nu.* 3 D. Sesse *decis.* 202. *nu.* 28. Alder. Mascar. *de stat. interp. concl.* 5 *nu.* 7. *cum seqq* Barb. *axiom.* 123. *nu.* 12.

30 Lo segundo se advierte, que siempre que nuestros fueros han hablado de aumento de tierras, ò Reinos adquiridos, han proveido en cada caso, con individualidad ajustada a su intencion, y assi quando quisieron comprehender algunas tierras dentro del Reino de Aragon, lo declararon, como en el *fuero quod Ripacurtia, & Littera usque ad clamorem de Almacillis sint de Regno Aragonum*, porque esta diccion *de* es inclusiva del territorio, *cap. si propter de rescriptis in* 6. Ancarran. *cons.* 437 *n.* 3. Felin. *in cap grave de off. ordin.* Rebuf. *in concordat. tit. de Regia ad prælat. non in.* y quando quisieron comprehender las tierras que se adquirir an, tambien lo expressan, como se ponderò con *el Fuero de Iudeis, & Sarrac.* y sino las quisieron comprehender se contienen en el tiempo presente, como prueva *la observ. item qualquier persona, tit. de lezdis*, ibi: *en los Reinos de Castilla, ò de Navarra, ò otras partes de fuera de la Señoria del señor Rey, è nuestras*, y no solo se restriñe como dezimos al tiempo presente, por no expressar el futuro, sino tambien por su mesma letra, y voz adiectiva de *tierras del señor Rey, è nuestras*, y como los Reyes hablan en plural, corresponde al singular de *mias*, à que se añaden aquellas palabras:

mi-

ministros, subditos, *y vassallos*, restrictivas, y possessivas, que no estienden la disposicion a lo futuro, *l. si ita esset legatum. ff. de aur. & arg. leg.* ibi: *si ita esset legatum* vestem meam, argentum meum damnas esto dare, *id legatum videtur quod testamenti tempore fuisset, quia præsens tempus semper intelligeretur, si aliud comprehensum non esset: nam cũ dicit* vestem meam, argentum meũ, *hac demonstratione* meum, *præsens, non futurum tempus ostendit.* & ibi Barth. Alex. *cons.* 178. *col.* 3. *vol.* 2. Alb. Brun. *de aug. & dimin. concl.* 15. *princ. nu.* 32. D. Covarr. *pract.* 13. *n.* 5. Menoch. *lib.* 4. *de præs. præsump.* 127. *nu.* 36. Philip. Masin. *select. iur. cap.* 13. *n.* 19. & 37. Forner. *ad l.* 123. *ff. de verb. sig.* & post Panorm. Fortun. Garciam, Barb. *in cap. quia circa* 22. *nu.* 8. *de privil.*

31 Lo tercero, porque la regla de la extension en lo venidero, se limita quando se amplia la disposicion, multiplicando sus privilegios cõ esse dictamẽ, y si lo discurrimos por alguna presuncion, bien desvanecida queda la instancia; si por vigor de ley no menos, porque no se estiende del territorio, y como dixo Baldo *in l. cunctos populos, C. de Sum. Trin. n.* 19. el poder de cada Principe, impide su extension, y assi admitiendo a naturales de otros Reinos, aunque vassallos de su Magestad, se multiplican con excesso los privilegios contra la razon del derecho, *l. quod verò, l. ius singulare, ff. de legib. cap. sane de privil.* glos. *in l. à Divo Pio, ff. de re iudic.* con enorme daño de los naturales, *cap. quanto* 16. *de censib.* Valasc. *consult.* 58. *nu.* 12. se favorecen vassallos incognitos, y no existentes, *l. tres fratres, ff. de pactis, l. cum aquiliana, ff. de transact. l. si de certa, C. eodem.* Masin. *supra, n.* 53. *cum seqq.* y se ofende la publica vtilidad que se deve anteponer, y reconoce el mesmo *fuero de prælat.* y el 1. y 2. *de revocat. grattar. & franchitat. factar. alienig.* ibi: *& hoc contemplatione, & pro bono communi Reipublicæ dicti Regni, cap. suggestũ de decim.* como pondera Franc. Marco, *decis.* 425. *in fin. p.* 2.

32 Lo quarto, porque este punto es tan claro, y notorio, que los mesmos DD. Castellanos lo deciden en latin, y en romance, el señor D. Iuan de Solorz. *de Ind. Guber. lib.* 3. *cap.* 19. *nu.* 48. ibi: *sæpè dubitatum vidi an Navarri & Aragonenses, quo ad officia, & beneficia Regni Castellæ, & Legionis, & precipuè nostrarum Indiarum, pro exteris, vel naturalibus habendi sint? & sane exterorum classi agregandos videri, vt & Lusitanos, Italos, Belgas, & alios quorum provinciæ prædictis Regnis non accessoriè, sed æquè principaliter vnitæ sunt, illisque etiam hodie gubernantur iuxta ea quæ dixi* 1. *tom. lib.* 3. *cap.* 1. *n.* 46. *expressè docet Didac. Perez in l.* 13. *tit.* 3. *lib.* 1. *Ordin. pag.* 8. *his verbis*: dispositio præterea huius legis, etiam ad regnicolas Regni Aragonum, & Navarræ extenditur, vt habetur in Curijs Segoviæ 1532. pet. 42. *& præterea subdit illis diebus fuisse privatum quendam Magistrum Martinum Vicentium Canonicatu Zamorensis Ecclesiæ, quem per oppositionem obtinuit, eo quod esset Tarraconensis. Quem casum etiam refert, & se hunc Magistrum agnovisse Azeved. in d. l.* 14. *tit.* 3. *lib. Recop. quibus adrident ea quæ tradit Burg. de Paz, in l.* 3. *Tau. nu.* 451. *fol.* 125. *dum docet originarios, seu naturales Regni Arago-*

niæ, quo ad beneficia Regnorum Castellæ, & Legionis exteros, alienigenasque esse; repitelo en *la politica, lib. 4. cap. 19 fol. 669. vers. lo que he visto dudar algunas vezes es si los Navarros y Aragoneses se han de reputar por naturales de Castilla, &c. hasta el fin del capitulo*. Pater Thom. Sanch. *tom. 1. cons. mor. lib. 2. cap. 1. dubit. 9 nu. 5.* D. Pet. Salced. *de l. polit. lib. 2. cap. 5.*

33 Esto se ha dicho, señor, cō redundancia, porque en la desigualdad que ay en los Reinos para admitirse a los gozos de oficios, y beneficios, se considera grādissima equidad, prenda necessaria de la justicia, como dize Seneca *epist.* 30. y assi devemos tenerla presente, para que a los hijos, y consortes de vn padre, y patria corresponda el gozo, S. Ambros. *lib. de Ioseph cap. 2.* ibi: *iūgat liberos æqualis gratia, quos æqualis iunxit natura*, y para que en todos aya reciproca sociedad, ò exclusion, como diximos en el *memorial ultimo nu.* 11. y con esta equidad interpretaron los antiguos Consultos de la Corte del señor Iusticia, seguidos por Pertusa, y Bardaxi nuestro fuero, y quando las leyes no tienen toda la claridad, y consequencia de las palabras, se han de interpretar cōforme la equidad de su fin, Aristot. *lib. ethic. Nicom.* ibi: *tunc enim æquitas cum sit cuiusdam iusti ratio, est iustum melius*; y assi dize el I.C. Paulo: *in omnibus quidem maximè tamen in iure æquitas est præstanda, l. 90. de reg. iur.* Lactanc. *li. 5. divi. inst. c. 15. ubi enim non sunt universi pares æquitas non est, & excludit inequalitas ipsa iustitiam.* alia Revard. *in d. l.* y faltando a esta, siguiendo solamente su literal contextura, se incurre en la censura del P. Inocencio III. en su decretal escrita al señor Rey D. Pedro el II. *in cap. quanto de iureiuran.* ibi: *quidam Consiliarij tui, vel potius deceptores*; y esto finalmente manda el señor Rey D. Iaime en el prohem. y los fueros, *tit. de subsid.* ibi: *como de la intencion, y mente de los ditos decreto, è privilegios procedan las cosas infrascritas. for. fin. de Merin. foro como segun la mente de los fueros antiguos, de offic. Inst. Arag.* Ranir. *de lege Reg. §. 33. nu. 12.*

34 Prosigue el motivo: *hoc ipsum suadetur alia ratione; nam si Rex concedit privilegium hominibus alicuius villæ terræ suæ, quod non solvant pedagium in tota sua terra, extenditur ad villas postea quæsitas, & habens indultū ut possit transire per territorium alicuius sine solutione gabellæ, potest sine dicta solutione transire per territorium illi additum, & ita beneficia, & dignitates de novo erectæ comprehenduntur in reservatione, licèt nulla facta sit mentio de beneficijs de novo erigendis; quia respectu regulæ, quæ semper loquitur, non potest dici nova creatio, & quod sic non erit locus dubitationi, an se extendat ad creata de novo: Forus disponit non posse habere pensiones*, el que no sea natural, y verdaderamente nacido dentro de los Reynos, y tierras del señor Rey, *& ita respectu fori, qui semper loquitur, non potest considerari nova adquisitio, adeptio nostrorum Regum Regnorum Castellæ, & Navarræ, neque habet locum iurgium, an extendatur ad illa, vel non, siquidem postquam illa fuerunt adquisita, & effecta regna, & terræ Domini Regis Aragonum, loquitur, & disponit æqualiter sicut ante forum, & ita debent existere comprehensa in eo, & Castellani exclusi à prohibitione forali.*

35 So-

35 Sobre el argumento antecedente trae el motivo tres exemplos en comprobacion; el primero, que el privilegio concedido a alguna Villa para no pagar peage en su tierra, se estiende a las aumẽtadas; el segundo, sienta lo mesmo en la exempcion de pagar gabelas; el tercero, estiende la reservacion de beneficios a los que se instituiràn; y assi dize, vnidos despues los Reinos de Castilla, y Navarra al de Aragon, y sugetos a su Rey, quedan sus naturales comprehendidos en el fuero, como nacidos dentro de los Reinos, y tierras del señor Rey.

36 Antes de responder a estas comprobaciones reparamos en la equivocacion que se padece de estàr los Reinos de Castilla, y Navarra, sugetos al Rey de Aragon, porque si bien su Magestad lo es de todos, mas como Rey de Aragon, no manda en Castilla, ni por Castilla, en Aragon. Innoc. *c. novit, v. Theodosius de Iudic.* Bald. *l. qui se patris, col. 9. C. unde libert*, D. R. D. Mich. Martinez, *de inn. fid.* omnino videndus, § 13. *p.* 303. Ramir. *de le. Reg.* § 36. *n.* 4.

37 Y passando a la induccion del privilegio de peage, y gabela, tambien se padece equivocacion; porque si bien muchos DD. hablã con generalidad, se ajustan a los aumẽtos accessorios, mas no quãdo se aumenta vn Reino, ò estado principalmente, conservando sus leyes, privilegios, y costumbres, como queda fundado, y todos aprueban la doctrina de Barth. *in d. l. si convenerit*, § *si nuda, ff. de pignor. act.* Guid. *decis.* 265. Nata *cons.* 340. *n.* 25 Tapia *de constit. Princ. cap.* 4: el qual alega à Alexandro, Franc. Marco, Covarruvias, y otros, que reconocen esta distincion de lo accessorio a lo principal, Rebuf *con.* 163. Sesse *decis.* 160. Ramir. *de leg. Reg.* § 36. *nu.* 4. *lit. T.* Klockius *de contrib. c.* 16. *a n.* 77. Ni se estiende la exẽpcion a los aumentos excessivos, y perjuizio de terceros, Alex. de Imol. *cons.* 187. *vol.* 2. Bertachin. *de gabell.* 3 *part.* 8. *princ. q.* 45; Pet. Antibol. *de muner.* § 4. *nu.* 144. Franc. Marc. *decis.* 425. *in fin.*

38 La tercera comprobacion es insubsistente, porque suponiendo, que la reservacion de beneficios comprehenda (sin perjuizio) los que de nuevo se crearàn, no es buena consequencia, luego el fuero que admite a naturales de la señoria de Aragon, admitirà los de otras aumentadas, porque admitir nuevos beneficios, no es admitir nuevos beneficiados, *ad l. Papinianus exuli. de minoribus.*

39 Lo segundo, tampoco sentamos por via de regla, que la reservacion de beneficios transciende a los nuevamente creados contra la *Clem. fin. de rescrip.* ibi: *litteras nostras super conferendo tibi beneficio vacaturo directas, ad beneficium post datam ipsorum creatum statuimus nõ extendi*, Mandos. *in reg.* 3. *Cancell.* de quien se valiò cũplidamente Gonzal. citado por Barb. *in cap. quia circa de privil. nu.* 17. y aunque esta regla puede limitarse en la disposicion de la ley, que habla siempre, *l. illicitas, ff. de off. Præsid. l. Arrianis C. de heret.* y dà forma a lo por venir, *l. leges, C. de legib. cap. fin. de constitut.* reconocemos, que el fuero comprehẽderà los beneficios nuevamente creados; mas no para obtener los estrangeros, porque repugna la mente como diximos ar-

ri-

ribi *num* 33. y esta no solo se deve admitir dentro de la propiedad de las palabras, sino aun impropiandolas, *l. si vno anno ff. locati*, ibi: *quasi non sit donatio sed transactio*; y cõ estas, y otras muchas leyes Lara *de anniverf. lib. 1. cap. 16. circa fin.* Barb. *in dict. cap. quia circa de privil. num. 8. cum seqq. & in dict. clem. fin.*

40 Lo tercero, porque siempre que la ley mira solamente a perjuizio de su Autor, y no de tercero se reputa favorable, y amplia, *cap. quia circa 22. de privil.* ibi: *ac in beneficijs plenissima interpretatio adhibenda*, mas en caso contrario se restriñe, y en esta proposiciõ cõvienen todos los DD. alegados, como parece de Paulo de Castro *cons. 170 in fin.* el señor Covarr. Lara, Pedro Barbosa, y los demàs que junta el moderno Agustin Barb. *in d. cap. quia circa, nu. 10. & 16.* & *in d. Clement. fin.* quos novissimè sequutus est Illustris. Præses Pincianus D. D. Emanuel Gonzal. *in d. cap. quia circa.*

41 Prosigue el motivo: *Nec nos pungit dispensatio facta* in foro 1. de prælaturis, *cum D. Alphonso de Arguello Castellano, quia tunc fuit necessaria, vt posset retinere Archiepiscopatum, vt potè non vassallum Coronæ Aragonum, alias expoliaretur, sicut multi alienigenæ fuerunt expulsi & subditi conservati in retentione, & fruitione beneficiorum, & Episcopatuum. nec nobis obest exceptuatio facta* in foro 2. de prelat. *cum D. Federico à Portugalia; quia vt referunt historiæ Regni, & signanter Abbas Carrillo* in historia Sancti Valerij in Catalogo Archiepiscoporum, & Episcoporum Regni Aragonum, pag. 279. *erat Lusitanus, & consequenter non erat naturalis, & verè natus intra regna, & terras Domini Imperatoris, quia Lusitania tempore Imperatoris Caroli V. non erat subiecta suæ Cesareæ Maiestati; intravit in dominatione Dominorum Regũ Castellæ tempore D. N. Regis Philippi II. & ita fuit necessaria dispensatio, non solum Regis, & Curiæ generalis, vt posset gaudere Archiepiscopatu, sed etiam vt valeret providere omnia beneficia vacantia suis mensibus, in personis non vere natis in Regno, dummodo essent naturales Regnorum, dominationumque suæ Maiestatis.*

42 Quiere satisfacer el motivo a dos dispensaciones ponderadas por esta parte en el memorial *num* 15. vna de D. Alonso de Arguello mencionada en el *fuero* 1. y otra de D. Fadrique de Portugal *en el segundo*, y reconoce, q̃ aquella era necessaria por ser Castellano, y no averse juntado la Corona de Aragon, y Castilla, y en la exclusion vamos conformes; pero devian estos señores probar, que por la vnion de estos Reinos se abilitaron los Castellanos para obtener las prelacias, y pensiones de Aragon, pretension improbable, suponiendola accessoria, quando rigurosamente Castilla pudiera postponerse por la Baronia, y derecho del S. R. Catolico, como reconoce el señor Luis de Molina, y despues el señor D. Miguel Martinez *de Innata d. c. 13. pag.* 303.

43 La dispensacion de D. Fadrique, que se halla en el *fuero* 2. no se ponderò en suposicion de ser inhabil como Castellano, segũ discurre el motivo, sino como nacido en Portugal, arguyendo assi: el *fuero* 1. llama à los de la Corona, y Señoria de Aragon; el segundo a solos naturales dèl, exceptando el

Arçobiſpado,Obiſpados, y pẽſiones, en que ſu Mageſtad ſe quedava con la facultad que antes tenia, y en eſta ſupoſicion foral excluſiva de Caſtellanos, y Portugueſes tan neceſſaria fue la diſpenſacion de Don Fadrique,como la de D.Alõſo, pues ni el vno, ni el otro eran de la Señoria de Aragon, con que ſubſiſte la inſtancia.

44 Proſigue el motivo. *Excipiuntur in dicto* foro 2. *Dom. Imperatoris Archiepiſcopatus,& Epiſcopatus in quibus diſponit forus, quod Rex in proviſione illorum habeat facultatem,& poteſtatẽ vſque dũ habitã; facultas tributa eſt quod præſententur naturales,& vere nati in Regnis,& terris Dominorum Regum: Caſtellani & Navarri tunc temporis erant, nuncque ſunt vaſſalli Regnorum Regis, attenta littera forali; poterant, & poſſunt in iſtis prælaturis præſentari,& in his diſtribuere penſiones ſuper fructibus illorum; D.Franciſcus à Borja eſt naturalis,& natus in terris Regis, vt ſupra diximus, & ita videtur fore capax ad obtentionem, & retentionem penſionis impoſitæ ſuper fructibus Epiſcopatus Tiraſonenſis.& dato ſine præiudicio veritatis, quod aliqua dubitatio ſupereſſet circa genuinam intelligentiam verborum illorum*: natural, y verdaderamente nacido dentro los Reynos, y tierras del ſeñor Rey: *examinemus quo iure in his caſibus Reges vſi fuerunt; nam ſi Reges Aragonum ante,& poſt vnionem Regnorum Caſtellæ Coronæ Aragoniæ, præſentarunt Caſtellanos, & Navarros in Archiepiſcopatu, & Epiſcopatibus præſentis Regni, & diſtribuerunt penſiones inter illos, & ambæ gratiæ ſine contradictione Regni, ſuorumque Regnicolarum, iteratis vicibus ſortitæ fuerunt effectum in foro comprehenſum videtur, id quod ex ſubſecuta obſervatione, & communi acceptione diu fuit obſervatum, tamquam ſi verbis formalibus expreſſum, & diſpoſitum fuiſſet, interpretationi namque, quam tribuit obſervantia, uti matri, reverentia debetur, per plures annos, viſis hiſtorijs Aragoniæ præcipuè conſulendo Abbati Carrillo in hiſtoria Sancti Valerij, in Cathalogo Archiepiſcoporum, & Epiſcoporum Regni inveniuntur multi Caſtellani,& Navarri præſentati in Archiepiſcopatu,& Epiſcopatibus conſenſu,& approbatione omnium Regnicolarum, & ita hæc obſervantia non eſt contra forum, nec eſt forſan æquivocatio veri ſenſus,* fori primi de prælat. *ibi*: nacido dentro de los Reinos, y tierras del ſeñor Rey: *ſed realem,& proprium intellectum fori exprimendo ſenſum illorum verborum; nec nobis nocent verba altera,* fori ſecundi de prælatur. *ibi*: ſe aya de obſervar, obſerve, y guarde no obſtante qualeſquiere abuſos, y cõtrarios vſos en leſion de dicha diſpoſicion foral introducidos: *nam hæc obſervantia non adverſatur diſpoſitioni forali, imò verba illa dubia fori explicantur ab obſervantia ſubſecuta, nonque poteſt dici improba introductio.*

45 Pondera el motivo, que el fuero ſegundo reſerva al ſeñor Emperador la facultad que antes tenia en los Arçobiſpados,y Obiſpados, y ſiendo de nombrar a naturales de las tierras del ſeñor Rey, comprehendia à Caſtellanos, y Navarros, que yà eran vaſſallos del ſeñor Rey,y que quando ſe puſiera eſto en duda,lo avia declarado la obſervancia ſubſeguida, de aver preſentado Caſtellanos,y Navarros,con tolerancia, y aprobacion de los Aragoneſes, y en eſta comprobacion ſe trae la autoridad del Doctor Diego Morlanes.

46 Eſta ponderacion queda deſvanecida baſtantemente aviendo

do fundado que no se estiende la oracion indefinita, *los nacidos dentro de las tierras, y Señoria de Aragon*, à los naturales de Reinos adquiridos despues, particularmente quando la vnion no es accessoria, y no justificando lo contrario el voto singular se podria dezir con el I. C. *in l. Imperatores* 17. *ff. de tutel. & rat. distrah. cum hoc ipsumquæratur non habet rationem postulatio tua.*

47 Añadese, que con esta interpretacion queda ofendida la autoridad de la Corte general, haziendo a los señores Reyes injustos, y menos prudentes a los Aragoneses, persuadiendo, que por las palabras *nacidos dentro de los Reinos, è tierras del señor Rey*, naturalizaron à los de otros Reinos vnidos despues, en los quales los Aragoneses eran excluidos passando por tanto disfavor, desigualdad, è injusticia, hasta dezir el fuero, que era *cosa incomportable*, y suplicando gracia, y remuneració de sus servicios, consiguieran tanta desgracia, perjuizio, y agravio, y parece dà abertura este dictamen para dezir lo que Ciceron, *pro Cecina; Videte per Deos immortales quod ius nobis, quam conditionem vobismet ipsis, quam denique civitati legem cõstituere velitis*, & paulo post: *an non cum voluntas, & consilium, & sententia interdicti intelligatur impudentiam summam, & stultitiã singularem putabimus in verborum errore versari: rem & causam, & vtilitatem communem non relinquere solum, sed etiam prodere?*

48 Y en quanto a la observancia que alega por si el motivo, queda yà desvanecida en el memorial adiuncto *à nu.* 14. *ad* 21. y en este *nu.* 9. 10. concluyendo, que por algunas nominaciones posteriores al *fuero* 2. no se pudo adquirir facultad, ni hecho legal para constituir en buena fe, ni dar estado, por ser esta quasi possession reprobada especialmente por el mismo fuero con clausulas irritantes, y amplissimas puestas para mayor preservacion del culto de las Santas Iglesias, y vtilidad publica de los naturales de este Reyno.

49 A que podemos añadir, q̃ quando no tuvieramos tantos motivos de justificacion, y tantas nominaciones ajustadas a la observancia destos fueros, en materia tã favorable, assi por la consideracion del respeto que se tiene a la autoridad Real, y sus presentaciones, como por el grande perjuizio que se sigue a los naturales, no es necessario que en estas cosas subditi cum Domino summo iure contendant, y basta la oculta murmuracion, y desconsuelo para excluir la tolerancia, ò prescripcion, Gregor. Lopez, *in l.* 6. *tit.* 25. *partit.* 4. *glos. magna*, ibi: *maximè quia contra potentes non de facili imò non sine dãno eorum conqueruntur, quia potentioribus pares esse non possumus, l.* 3. *ff. de alienat. iud. mut. cau. fac. & subdit* (Isernia) *bellissimè quod & si non sit expressa interruptio, tamen tacita murmuratio populorum interrumpit apud Deum præscriptionem*, & exerte concludit *ex cap. quod latenter*, vbi hoc dicũt Hostiensis, & Ioannes Andreas, *de reg. iur. & eodem tit. cap. quod ex timore, l. penul. Cod. quod metus caus. cap. olim de restitut. spoliat. &c.* Capiblanc. *de Baron. prag.* 10. *conclus.* 5. Regens Hannibal Moles, *de naufrag.* §. 17. *q.* 4. *num.* 16.

50 Y

50 Y tambien ponderamos, q este fuero, y privilegio se adquiriò a todo el Reino, *l. vectigalia, C. de vectig. & com.* Gregor. Lopez, *in l. 9 tit. 7. part. 5. glos. 3. & in l. 27. tit. 24. part. 7.* y se considera como patrimonio, y peculio castrense, Anton. Costa, *cons. 1. nu. 47. cum seqq.* y se deriva en todos sus particulares con otras tantas concessiones, sin que la negligencia de vnos pueda causar perjuizio a los venideros por quadragenaria, ni aun immemorial prescripcion, porque no suceden vnos a otros como en los mayorazgos, ò porque la verosimilitud de la prescripcion cessa à vista del titulo, ò finalmente porque no tiene fuerza de tal, quando *per rerum naturam, & rei veritatem nõ potuit intervenire titulus, qui erat præsumendus ex immemoriali*, como al proposito con Valasco, Garcia, Peregrin. y otros funda Cancer. 3. *var. cap. 3. de privil. à num. 21. cum seqq. & nu. 121. & 341.*

51 Y llegando a la autoridad del D. Diego de Morlanes advertimos, que respondiendo a vn argumento, de que los fueros generales no comprehendian las personas de grado mas especial, y eminente, ponderando *el segundo de prælatur.* ibi: *exceptado los Arçobispado, y Obispados de las Iglesias de dicho Reino*, impugnò esta proposicion, porque *el primero de prælaturis* del año 1423. fue general, y comprehendiò al Arçobispo Don Alonso de Arguello, pues le dispensò, y por no averse observado inconcusamente el año 1533. se restableciò, y quitados todos abusos, como dize, se quedò su Magestad con la facultad que antes tenia en el Arçobispado, y Obispados, y assi explicò dichas palabras; *exceptados los Arçobispado y Obispados del Reino*; y, segun esta suposicion resulta primeramente, que Morlanes no tratò nuestra question, de si las palabras indefinitas del fuero, *nacidos en los Reinos, è tierras del señor Rey de Aragon*, comprehendian a los vassallos de Reinos agregados, y menos a Castellanos, y que habla ligeramente, y de passo a fin de responder à diferente instancia, y assi no se estima su dicho *l. à Divo Pio, §. si super, ff. de re iudic. l. sed & si ante, ff. de except. l. fin. §. si mixta de muner. & honorib.* Alciat. *de presump. reg. 1. præs. 51. nu. 4.* Philip. Massin. *selec. 34.* Pat. Roas *de exam. doctrinar. cap. 1. vers. iuris periti*, id quę in ipsis Prudentum responsis, Cæsarum edictis, Pontificum decretis exornatur, *in excursu instaur. S. Eccles. Cæsaraug. p. 2. not. 370. fol. 175.*

52 Lo segundo dezimos, que la relacion de este autor mirà à la costumbre inmemorial, y siendo de vn hecho desnudo, y creyendose solo a los Doctores en lo perteneciente al derecho, y orden judicial, *l. 3. §. fin. ff. de testib. Obser. itẽ Advocatus de citat.* Molin. & Portol. *verb. Advocatus*, no es de alguna consideracion en lo que atesta de hecho, *cap. 1. de constit. in 6.* Alex. *in l. post dotem, vers. sed puto indistinctè, ff. solut. matrim.* Aretinus, *cons. 132. in causa.* Curt. *cons. 78.* Corne. *cons. 83. lib. 4.* & plurib. Decius, *cons. 472. num. 16. cum seq.* Rebuf. *ad ll. Reg. tit. de consuet. art. 2. glos. 13. nu. 53.* Osasc. *decis. Pedem. 141. num. 15.* como ni al Iuez, sino constasse por los autos *Can. statuendum 6. q. 2. 1. cap. quoniam contra de probat.* Gratian. *discep. 235. n. 38.*

53 Lo

53 Lo tercero se descubre esta equivocacion, reconociendo el mismo Autor *nu.646.* que los Arçobispos de Zaragoça, Obispos de Huesca, y Taraçona avian de ser naturales del Reino para obtener el oficio de Canceller, ibi: *y tambien se prueva esta verdad por el fuero 1. de offic. Cancell. fol. 16. que se hizo el año 1461. donde se dispone, que el Canceller aya de ser natural, y que no pueda serlo, sino el Arçobispo de Zaragoça, el de Huesca, ò el de Tarazona, que por necessidad presupone aviã de ser naturales los que tuviessen estas Prelacias:* con que se halla mas excluida la inmemorial de admitir a Castellanos en ella, vacilando el mesmo Autor en sus proposiciones *l. qui falsa, vel varia, ff. de testib.* Ant. de Saura, *vot. Platonis, c. 1. pag. 5.*

54 Lo quarto se convẽce mas, a la vista de los Catalogos, a donde se remite el voto singular, pues los Prelados que governaron la Sãta Iglesia Cesaraugustana desde el año 1423. y fuerõ *primero*, hasta el *segundo de prælatur.* de 1533. todos, exceptando los dispẽsados, fueron naturales de la Corona de Aragon, es a saber Don Dalmab de Mur Catalan, Don Iuan de Aragon, D. Alonso de Aragon, Don Iuan de Aragon II. Los de Huesca fueron D. Hugo de Vrries, D. Guillen de Siscar, D. Guillen Pons de Fenollet, D. Antonio Espes, D. Iuan de Aragon, D. Alonso de Castro y Pinos, D. Diego de Cabrera, todos de la Corona de Aragon, y si bien el año 1530. la Santidad de Clemente IV. nombrò en administrador deste Obispado a D. Lorenço Campegio, Cardenal de la Sãta Iglesia Romana, renunciò despues el Obispado en sus mismas manos, y nombrando en la misma forma al Cardenal D. Geronimo de Oria en el año 1532. tambien renunciò en 4. de Mayo de 1534. como assienta Carrillo en los Catalogos, y Ainsa *excelenc. de Huesca, lib. 3. cap. 23. in fin.* Los de Tarazona, fueron D. Iuan de Valtierra, D. Sancho, D. Martin Cerdan, D. Garcia, D. Iorge de Bardaxi, D. Pedro Ferriz, D. Andres Martinez, Don Guillen Ramon de Moncada, todos de la Corona, y assi queda mas excluida la inmemorial ponderada, pues devemos dar credito a estas successiones de los Prelados, D. P. D. Eman. Gonzalez, *in cap. item constitutum de hæretic.*

55 Sobre este hecho, y observancia ajustada a los fueros, se puede ver la que tuvierõ desde el año 1533. en que se hizo el *segundo*, hasta el año 1591. en q̃ escriviò nuestro I.C. Morlanes, y se hallarà en los mesmos Catalogos, que por vacante del señor Arçobispo D. Fadrique de Portugal dispensado, sucediò el señor D. Fernando de Aragon, nieto del señor Rey Catolico, y por su muerte D. Bernardo de Alvarado en el año 1577. despues D. Andres Sãtos en el 1579. y vltimamente D. Andres de Bobadilla en el de 1587. los tres vltimos Castellanos. En el Obispado de Huesca fueron nombrados D. Martin de Gurrea año 1540. D. Pedro Agustin año 1545. D. Diego de Arnedo año 1573. D. Pedro del Frago año 1577. y D. Martin Clerigues de Cancer año 1584. todos de Aragon. En el Obispado de Tarazona fue nombrado administrador el Cardenal D. Hercules Gõzaga el año 1539. y renunciando

en

en el siguiente, fue nombrado D. Iuan Gonzalez de Munebrega Aragonès, y en el año de 1573. se nombrò a D. Pedro Martinez de Luna tambien Aragonès, a quien sucediò D. Iuan de Redin del Reino de Navarra en el de 1577. y en el de 1585. D. Pedro Cerbuna del Reino de Aragon. Y respeto de los Obispos de Iaca, Barbastro, Teruel, y Albarracin, con plena ereccion desta Cathedra, no se lleva cuenta, por averse instituido desde los años 1570. adelante, como representa Carrillo *en sus Catalogos*, y Blasco, *tom. 2. lib. 1. cap. 4. de sub. Eclesiast.* Con que se manifiesta à mas nueva luz, y comprobacion, que la inobservancia destos fueros se introduxo en el Arçobispado, y Obispados de Huesca, y Tarazona, y no en otros, desde el año 1577. y assi se desvanece la possession inmemorial desta libre facultad, en el limitado curso de catorze años.

56 Lo quinto, porque no solo padeciò este Autor equivocacion en el hecho, sino tambien en el derecho, pues a la vista destos fueros consta, que el señor Emperador reconociendo la vtilidad del *primero* lo restableciò con el *segundo*, reprobando qualesquiere violaciones, y abusos, que serian las provisiones de aquellos Cardenales, y mandò, que se guardassen religiosamente en lo por venir, *no obstantes qualesquiere abusos, y contrarios vsos, en lesion de la dicha disposicion foral introducidos*, y quando la ley reprueva la costumbre anterior como injusta, reprueva tambien su continuacion, *cap. 1. de constit. in 6. cap. 1. de Cleric. nõ residen.* Barb. *ad l. 4. de præscrip. nu. 18. & 19.* D. Covarr. 3. *var. cap.* 13. *nu.* 4. Tapia *de const. cap.* 4. ni se puede considerar accession, ni continuacion destos actos, *l. Pomponius, ff. de adquir. possess.* vbi Bartol. *n.* 3. Ruinus, *cons.* 45. *col. penul. in* 4. Nata, *cons.* 456. *à nu.* 16. *lib.* 2. Petrus Barbos. *de præscrip. in rub. nu.* 261. *pag.* 35.

57 De lo dicho podemos sacar, quan sin fundamento se ha estimado por este Autor, que la costumbre de proveer los Arçobispado, y Obispados reservada, era tan libre, que huviesse comprehendido a Castellanos, y podriamos aplicar la sentencia *de Apuleio Milesiar. lib.* 1. quando dize: *minus callere eum, qui pravissimis opinionibus ea putavit mendacia, quæ vel auditu nova, vel visu rudia, vel certè supra captum cogitationis ardua videantur, quæ si quis paulò accuratius exploraverit, non modo compertu evidentia, verum etiam factu facilia sentiet*; y nos maravillamos menos de aver incurrido este celebre Iurisperito en la falta destas noticias, juzgando lo passado por el estado presente, pues no avia visto la sentencia, y motivos de la Corte, sentir de Pertusa, Comentarios de Bardaxi impressos despues, ni los Catalogos de los Prelados de estas Santas Iglesias, que mas adelante diò a la publica luz D. Martin Carrillo, con que es mas escusable su testimonio, Quintilian. *lib.* 10. *inst. orat. c.* 1. con estas palabras: *neque id statim legenti persuasum sit, omnia, quæ magni Auctores dixerunt, vtique esse perfecta: nam labuntur aliquando, & oneri cedunt, & indulgent ingeniorum suorum voluptati, nec semper intendunt animũ, & nonnumquam fatigantur, cum Ciceroni dormitare interim Demosthe-*

 nes,

nes, Horatio etiam, Homerus ipse videatur; y assi escusò la glosa alguna vez a S. Agustin. *in Can. vt lex, verb. cum enim 27. q. 1.* y tambiē notò Alberic. *in l. si quando, C. de dilat.* à grandes I. C. de aver escrito con vacilacion, y descuido, y con mucha cultura de su erudicion exorna este assunto el señor D. Domingo de Avengoçhea, *en su defensa à nu. 55.* justamente celebrada por la singular censura de Lipsio entre *sus epistolas Hispanas.*

58 Prosigue el motivo: *Neque nobis obest replica supra ponderata, cum dispositione forali anni 1626. sub titul.* del servicio voluntario, de las pensiones de los Obispados: *quia sine dubio DD. Reges usque ad dictos foros habebant ius, & possessionem providendi Archiepiscopatus, & Episcopatus, distribuendique pensiones super illis, ita vassallis Coronæ Aragonum, sicut vassallis Castellanis, & Navarris, & Regnum, seu Curia generalis hoc ius, & possessionem indubitabilem recognoscens Dominis Regibus, supplicarunt Maiestati Domini nostri Regis Philipi IV. quod præsentarentur in prædictis prælaturis, & vt pensiones concederentur naturalibus Regni, & Dominus Rex in Episcopatibus tribuit alternativam, excepto Archiepiscopatu, hoc est, quod vna vice præsentabit Aragonenses, altera personas sibi bene visas ad libitum suæ liberæ voluntatis, & pensiones super Episcopatibus promissit, non dare per tempus quindecim annorum, nisi indigenis. Videamus ergo, quomodò noster Rex Philipus IV. auctor fororum anni 1626. vsus fuit alternativa in Episcopatibus, vt penitùs sciatur voluntas Aragonensium supplicantium, & Regis talem gratiam offerentis. Decessit D. Balthasar Navarro Episcopus Tirasonensis die 20. mensis Decembris anni 1642. in vacante istius Episcopatus fuit præsentatus D. Didacus Castejon Castellanus. Idemque contigit in vacantibus Episcopat. Turolij, & Iaccæ. Nam in Episcopatu Turolensi fuit præsentatus Doct. D. Dominicus à Huerta, & in Iaccensi Fr. D. Maurus Villaroel, ambo Castellani: ergo mens, & voluntas Aragonensium petentium, & Regis promittentis alternativam, fuit præsentare vna vice in Episcopatibus verè natos in Regno, & altera non solum Valentinos, & Cathalanos, verum etiam Castellanos, Navarros, & alios ad suum liberum arbitrium, nam si alia fuisset intentio Domini nostri Regis Philipi IV. & Curiæ Generalis in constitutione fori anni 1626. quomodò posset cogitari, quod Rex defecisset in primis vacantibus suæ Regiæ promissioni? incredibile enim esse videtur, quod Aragonenses talem fororū violationem tollerarent; in pensionibus abdicavit à se Dominus Rex facultatem, & potentiam, quam ante habebat per tempus servitij, & vnionis, promissitquè dare pensiones naturalibus Regni tantum: at verò antè prohibitionem foralem anni 1626. transactoque tempore quindecim annorum servitij, multæ, variæque pensiones fuerunt concessæ Castellanis, & Navarris omnibus temporibus, vt notum est.*

59 Quiere satisfacer el motivo a la instancia fundada en los fueros del año 1626. *tit. del servicio voluntario; de las pensiones; y de los Obispados*, que ciñen la facultad de los antiguos respecto de las pensiones a solos naturales de Aragon, restableciendolos en lo demás, como se dixo en la Alegacion adjunta. Y responde con la mesma suposicion, de que los señores Reyes tenian libre facultad

pa-

para proveer Arçobispado, Obispados, y pensiones, no solo en naturales destos Reynos, sino de Castilla, y Navarra, y que reconociendolo assi, suplicaron se limitasse a naturales de Aragon, y su Mageſtad concediò la alternativa de los Obispados, presentando vna vez a natural, y otra a su arbitrio, y las pensiones a solos naturales durante el servicio, mas proveyò el Obispado de Tarazona, vacante en el Deziembre de 1642. en el señor D. Diego de Castejon Castellano, el de Teruel en D. Domingo de Huerta, y el de Iaca en Don Frãcisco Mauro de Villaroel Castellanos, y assi la mente de su Mageſtad, y Aragoneses, no se ciñò a naturales de la Corona, pues nõbrò Castellanos, ni es creible los nombràra, y que el Reyno consintiera, si fuera otra su intencion, y quanto a las pensiones, antes, y despues de los 15. años las proveìa su Mageſtad tambien en Castellanos, y Navarros.

60 A todo este argumento respondemos en primer lugar, q̃ no ay articulo, ni prueva en processo que lo justifique, y acabando el catalogo de los Prelados de Carrillo en el año 1615. se discurre con poco, ò ningun fundamento, y sabemos, que D. Domingo fue Aragonès, y crece la equivocaciõ; y lo mesmo se dize de las pensiones, respeto de no aver prueva legitima, sobre la qual pueda hazerse juizio, ni caer sentencia, *l. illicitas*, §. *veritas de off. Pres. cap. Pastoralis de off. & pot. iud.* obs. *item pone, tit. de citati.* Ivo Carnot. *epist.* 140. Io. Sarisber. *ep.* 186. D. Covar. 1. *var.* 1. Illig. *li.* 26. *com. c.* 2. D. Sesse *dec.* 120. y añade la observancia, ser *contra bonum statum Regni*. D. Ramir. *de leg. Reg.* §. 25. *n.* 42.

61 Lo segundo no subsiste la suposicion de averse reservado su Mageſtad libre facultad para presentar en las Prelacias a qualesquiere vassallos Castellanos, y Navarros, porque deviendo ajustarse las leyes posteriores a las antiguas, la reservacion de esta facultad, se ha de entender, y restringir a solos vassallos de la Corona, y Señorio de Aragon, como disponen los fueros 1. y 2. *de prælat.* y mas individualmente el vltimo, *que las pensiones pag.* 17. ibi: *y que assi en la observancia desto, como en las demàs pensiones sobre otros qualesquiere beneficios se observen, y guarden las disposiciones forales debaxo el titulo de prælatur.* cuya relacion los vne *l. asse toto, de her. inst. l. si ita scripsero, ff. de condit.* D. Casan. *cons.* 56. Castillo *lib.* 4. *c.* 43.

62 Lo tercero, porque en suposicion de aver nombrado su Mageſtad a Castellanos para los Obispados, y pensiones antes del año 1626. siendo contra las disposiciones forales, no pueden estas nominaciones dar estado, ni possession manutenible, como lo avemos fundado *num.* 10. y especialmente con los mesmos *fueros de prælatur.* y mal se puede discurrir la declaracion de las leyes por sus abusos.

63 Lo quarto, porque los Aragoneses estuvieron tan atentos a procurar para si las Prelacias, y pensiones que en los mesmos fueros del año de 1626. *tit. oferta del servicio pag.* 17. excluyeron no solo a Castellanos, y Navarros, sino a los otros vassallos de la Corona de Aragon antes comprehen-

didos, ibi: *y finalmente este Reino, y en su nombre la Corte general, y quatro brazos de ella suplican a V. Magestad se sirva que de aqui adelante todas las Prelacias, y pensiones Eclesiasticas de dicho Reyno, se den, y provean en naturales dèl*; y quãdo procuraron excluir a vassallos de la Señoria, y Corona de Aragon vnidos, y socios en la admission de Prelacias, y pensiones, se estraña mas que estos señores se quieran persuadir, que la intencion de Aragoneses fue de admitir a Castellanos, que no guardan ninguna sociedad en esta parte, proposicion tan reprobada, que el derecho la llamò iniquissimo genero de sociedad, *l.* 29. §. *arresto, ff. pro socio,* nuestro fuero cosa incomportable 1. *de Prælat.* y yà ha passado en vulgar proverbio de alnnina, y leonina sociedad, *d. l. si non fuerint* 29. §. *Aristo, ff. pro socio,* ibi: *Aristo refert Cassium respondisse societatem talem coiri non posse, vt alter lucrum tantum alter damnum sentiret, & hanc societatem leoninam solitum appellare. Et nos consentimus talem societatem nullam esse, &c.* Æsop. *in Apologo,* Erasm. *cent.* 7. *Prov.* 89. Gothofr. Morna. Mude. & cœteri *ibi.* Felic. *de societ. c.* 18. *nu.* 16. Carol. Maran. *d. resp.* 52.

64 Prosigue el motivo: *Nec nos offendit altera ratio dubitandi opposita à Dominis Deputatis, & Episcopo Tirasonensi, relictis foris veteribus de Prælaturis, illorumque ponderationibus, & dato sine offensa veritatis, quod posset secundum illos distribuere Dom. Rex pensiones super fructibus Archiepiscopatus, & Episcopatuum Castellanis vti vassallis nostrorum Regum Aragoniæ post vnionem Regnorum Castellæ, & Aragonum, adhuc tamen impositio pensionis factæ à Dom. Rege Philipo IV. in favorem dicti D. Francisci à Borja, non potest subsistere, quia durante tempore servitij quindecim annorum obtulit Rex, quod si deliberabat imponere pensiones super fructibus Archiepiscopatus, & Episcopatuum: quod illas non dabit nisi naturalibus præsentis Regni. Indigenæ namque adquisierunt ius efficax in momento, seu instanti vacationis, ne eligerentur extranei, & quindecim anni fuerunt adimpleti die 20. Ianuarij anni 1628. & prima solutio quæ debebat fieri Maiestati Dom. nostri Regis, esse debebat die 20. Ianuarij anni 1629. decessit Dom. Episcopus Tirasonensis D. Balthasar Navarro die 27. mensis Decembris anni 1642. vt probatum extitit in processu, sicque vacatio Episcopatus fuit causata vigintiquinque dies ante quam impleretur servitium: Pensiones super Episcopatibus, nisi consentiant Episcopi Sedem occupantes, non possunt distribuere nostri Catholici Reges nisi in vacantibus illorum, Episcopatus Tirasonensis vacavit, vt supra diximus ante lapsum quindecim annorum, & ita tempore prohibitionis foralis: ergo distributio pensionis facta à Dom. Rege Philipo IV. in favorem D. Francisci à Borja, nullum potest habere effectum; ratio est, quia non debet considerari tempus quo Dom. Rex distribuit pensiones super Episcopatibus, neque tempus expeditionis gratiæ suæ Sanctitatis, sed solum debet attendi tempus vacationis, & si non consideraretur instans vacationis Archiepiscopatus, & Episcopatuum ad concessionem, & reservationem pensionum in favorem naturalium talis promissio esset inanis, essetque tribuere quoddam litigium pro gratia, liberalitasque, & beneficium Regium remaneret sine termino certo, quia posset contingere existere gaudium Aragonensium quindecim annorum inutile,*

e, non imponendo pensiones vsque dum transiret dies 20. *Ianuarij anni* 1643. *quo tempore extinctum fuit penitus servitium, spetiale ergo est in Regibus Hispanis non currere tempus quadrimestre ad præsentandum in beneficijs, Archiepiscopatibus & Episcopatibus suæ Coronæ, nec ad nominandum personas in pẽsionibus: etiam si eorum officiales sciant vacationem illorum, extinctionemque pensionum, Regi non nocet; & etiam si Rex ipse sciat ex legitima præscriptione, qua Reges Hispaniæ tuti sunt, eo quod multis occupationibus impediti, tam in bello, quam in pace, non possunt intra illud tempus præsentare: ergo Episcopatus qui vacarunt, & pensiones quæ fuerunt extinctæ antequam adimpleretur terminus quindecim annorum, cessit beneficio naturalium, sicuti quando beneficium vacat in mense Apostolico, semper remanet reservatum, & numquam potest Ordinarius illud conferre, licèt vacatio duret vsque ad mensem Ordinarium; nam beneficium semel reservatum, semper manet reservatum, etiam si cesset causa reservationis, vt in simili dicitur, satis esse quod tempore delatæ hæreditatis quis agnatus sit, vt hæreditatem ipsam nanciscatur, etiam si postea desinat esse talis; quia id amplius non dependet ex causa, nec enim agnatio in adquirenda hæreditate exigit successivum effectum, cum momento adquiratur. Ex dictis satis videtur dicendum, non fore attendendum actui dandi pensiones, nisi facultati potentiæquè illas concedendi, alias induceretur inæqualitas, quam leges improbant in pactis, & promissionibus, iniquum est, non esse mihi cum illo actionem si nolit, illi verò si velit mecum esse: altera replica Regni, quod hoc nomen vacatio comprehendit omnes casus dandi successorem beneficio, & fori primus, & secundus de prælat. & forus anni* 1626. titulo; de las pensiones, *ibi*: que por todo el tiempo de la vnion, y servicio, las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados del Reyno no se puedan dar, ni den sino a naturales dèl: *ac si constitueret, ibi*: que por todo el tiempo de la vnion, y servicio, las pensiones que vacaren sobre el Arçobispado, y Obispados no se puedan dar, ni den sino a naturales de èl: *quia mens Dom. Regis, & Curiæ Generalis fuit, vt naturales tantum haberent, & possiderent durante tempore servitij pensiones, & quod extranei à Regno omnino carerent isto gaudio: hoc non potest contingere sine vacatione, & per consequens remanet inclusa vacatio pensionum in Episcopatibus quibus adhærent: pensiones ergo sequuntur vacationem Episcopatuum, quia imponuntur super fructibus illorum, illosque sequuntur sicut servitutes prædia: præterea cum tempus quindecim annorum sit gaudium alternativum naturalium, secundum regulas iuris, videtur omnes vacationes beneficiorum, quæ evenerint intra tempus illorum, debere cedere favori indigenarum, & exclusioni alienigenarum, vt deciditur casu quo Patroni inter sese concordant de Rectore alternis vicibus præsentando, & si inter dominos alicuius rei communis dividunt gaudium, necessarium est, quod habeant suum terminum certum, & alternativum, vt videtur in vsu aquæ cõmunis, quæ dividitur per tempora, & mensuras, & in fructibus cõmunibus convenit officio Iudicis disponere vt inter eos conveniant, caveantque per tempora se vsuros, & fruituros, hoc est, vt apud singulos mutua vice, certo tempore sit vsusfructus. Et ita cum mors sit vnus modorum vacandi beneficia, sequitur instanter ius habilitare ad obtinendum, ad similitudinem hæredum, aut successorum, quæ hæreditas, aut successio defertur illis morte testatoris. Ex quo satis*

deducitur, terminum vacationum beneficiorum fore considerandum momentaneum sicut instans mortis. Et tandem ponderatur præsens discursus, certũ est, quod die 20. Ianuarij anni 1643. fuit elapsum tempus servitij quindecim annorum, finitaque fuit gratia provisionis, & Dom. Regi Philipo IV. fuit restituta facultas quam antea habebat in instanti quo fuit transactum dictum tempus; & per consequens omnes vacationes quæ evenerunt ante diem 20. Ianuarij dicti anni 1643. cesserunt beneficio naturalium; alias enim non esset plenum tempus, & gaudium quindecim annorum.

65 Estas razones se hallan põderadas, y comprobadas en el memorial adjunto *num.* 21. *pag.* 15. en adelante; mas observando como propusimos el orden que se nos dà, le abremos de seguir. Dize pues, que quando cesasse la instancia de los fueros antiguos, para la exclusion de Castellanos, sin embargo la imposicion de esta pension no pudo subsistir dentro de los 15. años por la promessa q̃ hizo su Magestad de no distribuirlas sino en naturales, los quales adquirieron derecho de ser nombrados en el instante que vacò el Obispado dentro del año 1642. y assi queda mas inhabilitado el señor D. Francisco de Borja, y seria inutil la promesa, y sin principio, si la regulacion de estas pensiones no se discurria por el momento de su vacacion, particularmente no teniendo su Magestad prefiniciõ de tiempo para nombrar. A que se ajusta la alternativa de los meses Apostolicos, y ordinarios, en los quales se mira el instante de la vacacion para quedar reservado el beneficio, aunque la presentacion se haga en otro mes, como tambien se considera en las herencias la calidad del sucessor al tiempo que se defieren, y no atendiendose al instante que causa esta facultad de conceder las pensiones, se induciria vna desigualdad reprobada por las leyes, en los pactos, y promesas. Dize tambien, que la voz *vacacion* comprehende todos los casos de dar successor en los beneficios, y que los fueros *de prælaturis* reconocen la facultad instantanea en Prelacias, y pensiones, y ser lo mismo dezir, *que por todo el tiempo de la vnion, y servicio las pensiones sobre los Arçobispado, y Obispados del Reino, no se puedan dar, ni dèn sino a naturales dèl*, que si dixera, *que por todo el tiempo de la vnion, y servicio, las pensiones que vacaren sobre el Arçobispado, y Obispados no se puedan dar, ni den, sino a naturales dèl*; pues la intencion de su Magestad, y Corte fue, que las gozassen como adherentes a las Prelacias vacãtes. Prosigue, q̃ el tiempo de los quinze años es vna alternativa del gozo, inclusiva de naturales, y exclusiva de estrangeros igualada a la concordia de los Patrones, y turnos, y a los socios del agua, ò frutos comunes, que se distribuye por sus terminos, y siendo la muerte del beneficiado vacacion, obra instantaneo derecho, y capacidad, a semejança de los herederos, y successores, y como la muerte es instantanea, tambien la vacacion. Y finalmente dize, que los quinze años del servicio fenecieron à 20. de Enero de 1643. bolviendose a su Magestad la facultad antigua, y en consequencia todas las vacantes inclusas en aquel tiempo cedieron a favor de natura-

ra-

rales,y de otra fuerte no tuvieran el gozo,y termino cumplido. Estás razones se hallan ponderadas, y fundadas como và dicho en el papel adjunto *desde el num.21.pag.* 15. y escusamos mayor comprobacion por no alargar el discurso, ni necessitarlo su justicia; suplicando a V. S. mande passar los ojos por ellas.

66 Antes de introducirse este motivo en la individual satisfacion de las instancias, dize: *sed antequam satisfaciamus argumentis supra recitatis, opportunum fore iudicamus animadvertere, non carere fundamento secundum dispositionem foralem anni 1626. tempus quindecim annorũ servitij currere incepisse à die 20. Iulij anni 1628. & non à die 20. Ianuarij dicti anni: nam prima solutio huius servitij debuit fieri ab omnibus Universitatibus præsentis Regni Deputatis dicta die 20. Iulij dicti anni 1628. sicquè videtur, quod respectu Regni ab hinc currere incepisse tempus quindecim annorum probat forus anni 1626. tit.* aplicacion de arbitrios fol. 264. §. y la paga, *ibi:* pero no se ha de empezar a cobrar hasta 20. de Enero del año primero viniente de 1627. y la paga de aquella se ha de hazer por las dichas Universidades a los Diputados del Reyno a 20. de Iulio del año 1628. si antes no huvieren pagado. *Et si hæc computatio est vera, non solum gratia istius pensionis, sed vacatio Episcopatus Tirasonensis sunt extra tempus quindecim annorum servitij.*

67 Este argumento quiere convencer, que no solo la nominacion Real, y gracia Pontificia desta pension, sino tambien la vacacion del Obispado sucediò passado el termino de los quinze años reservado a los Regnicolas; pero computando el motivo por principio dellos el dia 20. de Iulio de 1628. no solo excluye su intento, sino q̃ prueva el desta parte, pues el termino de ellos viene a ser el Iulio de 1643. y assi cae dentro dellos con mas tiempo la vacacion que sucediò el año 1642. y tambien la distribucion desta pension que se hizo por su Magestad en 28. de Marzo de 1643. con que podemos dezir averse escrito lo que no se pensò, *l.3.ff. de reb. dub.* ibi: *qui aliud dixit quam vult, neque id dixit quod vox significat, quia non vult, neque id quod vult, quia id non loquitur;* pero suponiendo que serà el Iulio de 1627. para que demos a la intencion la virtud que se merece, *l. 7. de supell. leg. l. 7. de reg. iur.* passarèmos a responder.

68 Lo primero, que no solo se niega aver començado el termino del Iulio de 1627. sino que se deve computar desde el 20. de Iulio de 1628. quedando incluidos dẽtro los quinze años la vacacion, y nominacion de su Magestad, prueValo el fuero, ibi: *que para hazer esta paga puedan las dichas Universidades disponer la sissa ordinaria para prevenir el dinero, pero no se ha de comẽçar a cobrar hasta 20. de Enero del año proximè venidero de 1627. y la paga de aquellas se ha de hazer por las dichas Universidades a los Diputados del Reyno a 20. de Iulio de* 1628. y estos agregando otros efetos la avian de hazer a su Magestad desde 20. de Iulio de 1628. hasta 20. de Enero de 1629. ibi: *y la paga deste servicio que el Reyno ha de hazer en cada un año, ha de començar a correr desde el dia de S. Sebastian, que es a 20. de Enero del año 1628. y*

la primera paga que se ha de hazer a su Magestad ha de ser el dia de S. Sebastian del año 1629. y assi el termino destos quinze años, y servicio començò desde 20. de Iulio de 1628. hasta 20. de Enero de 1629. y feneciò el vltimo plaço desde 20. de Iulio de 1643. hasta 20. de Enero de 1644. cō toda claridad, y consequencia literal del fuero, pues en este dia se hizo la deuda exigible a favor de su Magestad, *l. obligationum ferè, ff. de oblig. & act. l. cedere diem ff. de verb. sign. l. Fulcinius, § si in diem* 14. *ff. quib. ex caus. in poss. eat.* ibi: *quid enim interest debitor quis non sit, an nondum conveniri possit? nam, & si non sit debitor idem dicemus*; y si le conviniesse antes, tiene el deudor su excepcion, como advierte el mesmo Cons. *vers. idem erit dicendum. l.* 2. §. *non male dictum ff. de doli mal. except.* Vinc. Carroc. *de excus. bonor. part.* 2. *q.* 14 *num.* 15. Ant. Hering. *de fideius. cap.* 22. *à nu.* 7. *cum seqq.*

69 Finalmente este servicio considerando las cortas fuerzas del Reyno ha sido el mayor que en muchos tiempos se ha hecho a su Magestad, y assi diò providencia para que las Vniversidades buscassen los medios, y tuviessen alivio para hazerle, y traerle a los Diputados, como dize el fuero, ibi: *todo lo qual servirà para que las Vniversidades, y los Diputados dèl vayā mas holgados, y descansados en las pagas, y en el tiempo, desde el qual ha de correr la paga, que se ha de hazer a su Magestad*; desuerte, que el primer plazo fue a 20. de Enero de 1629; y los antecedentes no inducen obligacion sino alivio, *l.* 50. *ff. de oblig. & act. l. eum qui*, §. *fi. ff. de verb. oblig.* ibi: *verùm dies adiectus efficit, ne præsenti die pecunia debeatur, ex quo apparet diei adiectionem pro reo esse, non pro stipulante. l.* 17. *ff. de reg. iur.* Gabriel *cons.* 57. *nu.* 5. rationem assignat Leotard. *de vsur. quæst.* 27. *nu.* 31. y siempre favorece a los obligados la presumpciō del derecho, *l. si stipulatus* 109. §. *fi. de verb. oblig.* ibi: *quia in stipulationibus id servatur, vt quod minus esset, quodquè longius esset, videretur in obligationem deductum*, particularmente en estas pagas fiscales, que se hā de procurar con la mayor relevaciō, y templança, como enseña la *l. si benè. ff. de vsur.* Barthol. Felipe *Consejo, y Consejer. discurs.* 13. *n.* 14. Vvarem. ab Ehrenberg. *de Regni subsid. cap.* 7. a que mira el recaudarse por la misma mano de los subditos Hug. Grot. *in repub. Holland. c.* 5. D. Reg. D. Philip. Viñes *in disc. de Matarò pag.* 3.

70 Prosigue el motivo: *Sed dato, & non concesso, quod tempus quindecim annorum incepisset currere à die* 20. *mensis Ianuarij anni* 1628. *& quod tempus servitij fuisset terminatum dicta die* 20. *Ianuarij anni* 1643. *nulla adhuc superesset resistentia foralis, quæ opponatur valori istius pensionis. Prima fundamentalis ratio est littera fori anni* 1626. *titulo*, que las pensiones, *ibi: que por todo el tiempo de la vnion, y servicio las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados del Reyno, no se puedan dar, ni den sino a naturales de èl. Hæc verba* per totum tempus vnionis, & servitij *signant, & definiunt tempus prohibitionis: prohibitio in beneficium naturalium solum fuit concessa pro ipsomet tempore servitij limitato expressè ad tempus quindecim annorum ipsomet principio, & fine illorum, siquidem certum est, & expressum*

pro-

propriè,& totaliter dicitur quod per relationem exprimitur. Altera illa, no se puedan dar, ni den, *quæ personam concedentis respicere videntur, & concedendi facultatem tollunt, liquidò significant, aut actum concessionis, & gratiã pensionum quas sua Sanctitas imponit pro persona, & personis à Rege nominandis, & inter eos distribuendam, aut distributionem quam faciunt Domini nostri Reges unico contextu, & in eodem decreto illarum pensionum quantitatum inter plures pensionarios à se nominatos. Et sequenti a verba*, sino a naturales de èl, *adstringunt potestatem nostrorum Dominor. Regum usque tunc sine limite, non ut det pensiones naturalibus, sed si eligit distribuere pensiones, debeat illas concedere intra servitij tempus, indigenis; & ita distributio facta à Dom. Rege Philippo IV. huiusmodi pensionis die* 28. *mensis Martij anni* 1643. *in persona D. Francisci à Borja præcisè debet admitti, tanquam permissa in ipsamet dispositione forali, & uti restituta Regia, & libera facultas, quam antea habebant nostri Dom. Reges Catholici. Hinc habet locum regula iuris, quod prohibitum ad tempus, post illud permissum censetur; nec causa finita potest producere effectum infinitum: prohibitio dicti fori anni* 1626. *est finita, & limitata ad tempus servitij relatum in eo: ergo non potest operari suum effectum extra dictum tempus respectu pensionum cõcessarum transactis quindecim annis servitij. Hæc sententia fulcitur fulcro dispositionis foralis anni* 1626. *titulo* de las concordias en censales, y reduccion de los censales Concegiles, *in quo foro fuit stabilitum hanc dispositionem debere durare usquè ad primas Curias, sine novo statuto particulari dicta concordia, & reductio cessavit, & extincta fuit cum Curijs anni* 1646. *ut satis patet.*

71 Passa el motivo en suposicion de que los quinze años empezaron a correr en 20. de Enero de 1628. y pondera por fundamental razon, que las palabras del Fuero, *que por todo el tiempo de la union, y servicio las pensiones, &c. no se puedan dar, ni den, sino a naturales de èl*, se ciñen al termino de los quinze años, y a el *dar* las pensiones, ora sea su Santidad, ora su Magestad, y que no aviendose dado esta dentro de los quinze años, no queda comprehendida en la prohibicion del fuero.

72 La primera satisfacion es negar el supuesto de correr el termino de los quinze años desde 20. de Enero de 1628. sino desde 20. de Iulio de 1628. ò mas propriamente desde 20. de Enero de 1629. como và dicho, en el qual queda comprehendido todo el tiempo de la vacacion del Prelado, y distribucion de su Magestad.

73 La segunda satisfaciõ consiste en lo fundado exactissimamente del tiempo de la vacacion momentanea, que assi como habilitò con limitacion precisa à los naturales de Aragon, excluyò a los de la Señoria de Aragon, y mucho mas a Castellanos, adquiriendo los naturales derecho de ser proveidos desde aquel instante, como en todos los casos de vacaciones regulares, è irregulares, turnos, alternativas, y qualesquiere otras reservaciones va dicho en el memorial adjunto, y se platica en el Orbe Christiano, y siendo esta maxima tan legal, como enseñan los practicos estrangeros, y naturales, lo es tambien interpretar nuestras leyes por lo que se ajusta mas a las

civiles, pues como enseña la *l. non possunt omnes articuli singillatim, aut legibus, aut S.C. comprehendi, sed cum in aliqua causa sententia eorum manifesta est, is qui iurisdictioni praeest ad similia procedere, & ita ius dicere debet, ff. de legib.* y lo prosigue el I.C. Pedio *en la siguiente* con toda elegancia, *l. leges, C. eod.* ibi: *ea, quae in certis negotijs statuta sunt similiũ quoquè causarum fata cõponere*, Gallin. *de verb. sign. lib. 9. c. 16.* y lo mismo enseñan el S. Rey D. Iayme *en su prohemio*, foro *de iuram. vendit.* foro 4. *de emparament.* for. 2. *de official. & Consil. Reg. Audi.* for. *penult. de alimen.* y declara mas el Obispo Vitalis *en el probem. de su cõpilaciõ*, ibi: *vbi forus deficit, de similib⁹ etiã ad similia procedẽdũ.* Antiocus Bajes *ad obs. 1. de equo vulner.* Bardaxi *ad for. 8. del reparo, fol. 429.*

74 La tercera, porq si se ajustò su Magestad a no dar pensiones a estrangeros dentro del termino, vacando estas antes de passar, tampoco pudo darlas aviendo passado, pues prohibido el principio no ay continuacion, *l. 1. ff. de reg. Caton. l. Vranius, § sed cum duo, ff. de fideiuss.* ibi: *& quemadmodum incipere alias non possunt, ita nec remaneant. l. nemo 87. § 2. ff. de verb. oblig. § 2. instit. de inut. stip.* ibi: *nec in pendenti erit stipulatio, sed protinus inutilis est*, y al contrario en los naturales, y como se dirà despues el vsufructuario a quien se le prometiò el vsufructo por tiempo limitado, no pierde su derecho por la mora de la restitucion, *l. quaesitum, ff. de vsuf.* D. I. del Castill. *de vsuf. lib. 1. c. 13.* particularmente siendo esta promesa obra de la ley, que es instantanea, y produce efecto consumado, *l. quod tẽpore, C. de restit. milit.* Baldus, *in l. generaliter, col. 3. vers. ecce aliud exemplum, C. de Episc. & Cleric.* Tiraq. *tract. cessant. caus. limit. 11.*

75 La quarta, aplicando las palabras, *no se puedan dar, ni den sino a naturales* sòlo a su Magestad, y al acto de dar, viola el motivo, y restriñe la letra del fuero, que incluye, y supone vacacion de Prelado, facultad de distribuir, persona que pueda, y a quien se distribuya, antecedente, y necessaria al acto de la eleccion limitada a naturales desde el instante de la vacacion, con que la ponderaciõ del voto singular se desvanece, y particularmente porque la eleccion no es voluntaria en dar, ò no dar a naturales sino necessaria, y solo fue voluntaria en dar a este, ò aquel natural, *l. vnum ex familia, § si falcidia, ff. de leg. 2.* ibi: *non enim facultas necessariae electionis propriae liberalitatis beneficium est, quid est enim quod de suo videatur reliquisse, qui quod relinquit omnino reddere debuit? l. vtrum, § cum quidam, ff. de reb. dub.* ibi: *nec enim in arbitrio eius qui rogatus est, positum est, an omnino velit restituere, sed cui potius restituat, plurimum enim interest, in potestate eius quem testator obligare cogitat, facit si velit dare, an post necessitatem dandi, solius distribuendi liberum arbitrium concedat.* Surd. *cons. 30.* Pereyra *de potest. elig. lib. 3. cap. 16. nu. 10.*

76 La quinta, porque se deve hazer mucha reflexion sobre la forma de conceder este gozo por palabras negativas de facultad, ò poder, y tambien de la execucion, *no se puedan dar, ni dèn*, las quales transcienden a todo caso, tiempo, y exclusion de personas no con-

templadas; como en el exemplo de la eleccion dize el Conf. *in l. si sic 93. ff. de verb. oblig.* Accurs. Oldrad. & alij apud D. Covarr. 1. *var. cap. 13. nu. 7.* P. Sanchez *de matrim. lib. 1. cap. 33. num. 14.* Mantica *de tacit. lib. 11. tit. 18. nu. 3.*

77 La sexta, porque estas palabras *no se puedan dar, ni dèn*, son indefinitas, y sin prefinicion de lo venidero, y supuesta la vacacion dentro los quinze años, el termino incluye el gozo, y dexa libre el exercicio, y tiempo de dar, verificandose, que en las leyes la indefinita, se iguala à la vniversal por la mente de quien las haze, y por mirar a lo futuro, *l. si is qui, §. vtrum*, vbi glos. *ff. de reb. dub.* D. Covar. 1. *var. cap. 13. nu. 7.* Barbos. *diction. indefinita, nu. 5.* y en las cōdiciones que tienen tracto sucessivo, y de beneficios pertenecientes a naturales D. D. Petrus Salced. *de leg. polit. lib. 2. cap. 17. nu. 94.*

78 Prosigue el motivo: *Nec nos offendit obiectio supradicta, scilicèt vacationem Episcopatus Tirasonensis evenisse intra tempus servitij, sicquè impositionem pensionis factam super Episcopatu Tirasonensi in gratiam D. Francisci a Borja extra dictum tempus debere comprehendi in prohibitione dicti fori. Respondemus summum versari discrimen intra tempora vacandi Episcopatus, & providendi pensiones super illis: vacatio namquè Episcopatuum verificatur morte possessorum, pensiones verò solùm habent esse, vel existentiam, vel quando Dominus Rex supplicat suam Sanctitatem, vt pensiones imponat distribuendas ab eo inter benemeritos, vel quando distribuit inter pensionarios nominatos, vel quando Pontifex facit gratiam expediendo Bullas: causa namquè formalis harum pensionum super Episcopatibus vacantibus est supplicatio Regis, vt sua Sanctitas imponat pensionem concedendam ab eo, & auctoritas Papæ eam concedentis; solum namque Pontifex potest annuas pensiones in Episcopatibus vacantibus constituere, & constitutas transferre, modo, & forma supradicta: ergo si forus respicit tempus actuale impositionis pensionum, & distributio huius pensionis a Rege, & expeditio Papæ fuerunt factæ extincto foro, finitoquè tempore servitij quindecim annorum sine dubio debet habere effectum.*

79 Pretendese satisfacer a la ojecion de aver vacado esta Mitra dentro de los quinze años del servicio, y habilitacion de naturales para las pensiones exclusiva de estrangeros, y pone diferencia entre vacar los Obispados, ò proveer pensiones sobre ellos, porque el Obispado vaca por muerte del Obispo, pero las pensiones reciben el ser de la nominacion de su Magestad, y gracia de su Santidad, y como estas se ayan hecho a favor del S. D. Francisco fuera de los quinze años, deve tener efecto la pension.

80 Esta satisfacion no entra en la dificultad, porque la promesa de su Magestad mirò a solo el gozo de los naturales, como se les concede a los Patronos, Concil. Trid. *sess. 25. de reform. cap. 5.* y en nuestros terminos Gutier. *Canon. lib. 2. c. 11. nu. 35.* D. Salced. *de leg. polit. lib. 2. c. 17. num. 58.* y assi la question recae en la habilidad, ò inhabilidad de las personas a quien se devian conceder las pensiones; esta fue instantanea à favor de naturales, y exclusion de estrangeros, assi como vacò el Obispado, sin consideracion del tiempo en el dar como

mo se ha fundado *num.* 73. y especialmente en las alternativas de Patrones, ò Prelados, a donde solo se mira momento, dia, ò mes, y gozo que le toca; y no el tiempo en que se nombra, confiere, y dà; porque lo vno pertenece a la facultad del que dà regulada a persona habil, y lo otro al exercicio, y acto del dar terminos muy distintos, como advierte Gonzalez *glos.* 45. §. 1. *nu.* 6. *&* §. 3. *nu.* 44. ni se lleva cuenta en que la facultad sea por semanas, meses, ò años, *Clement. plures de iur. pat.* Gonzalez *d. glos.* 45. §. 1. *in princ.* Garcia *de benef part.* 6. *n.* 714. *pag.* 336. & nos *infra*, como tambien lo reconoce la Rota de Achilles *decis.* 315. *aliàs* 2. *de iur. patron.* y aña de ser nula la gracia de los beneficios proveidos en otros con obrepcion de la calidad, Gutierrez *Canon. lib.* 2. *c.* 11. *nu.* 37. y assi se expressan los meses, porque la inclusion del vno supone la exclusion del otro, *l.* 1. §. *illud sciendum, ff. de separat. Can. cum renuntiat* 32. *q.* 1. y la remocion de vn contrario, intro duce otro, *l. si populus*, §. *si institoria, ff. de instit. act.* y en las alternativas Iuan Cockier *ad reg.* 8. *glos.* 20. *nu.* 7.

81 Tambien se desvanece la distincion de vacar el Obispado, ò las pensiones; porque su Magestad por la permission de la Sede Apostolica, assi como vaca puede cargar pensiones hasta la tercera, ò quarta parte, segun el *cap.* 26. *de præbend. cap.* 3. *de eccles. ædif. extravag. suscepti de elect.* y es practica de la Curia Romana Geron. Paul. Roma. *de pension. cap.* 1. *num.* 6. & *in summario tit.* 6. *lib.* 1. *recopil. vers.* 12. de la qual permission se entiende nuestro fuero, y siendo el acto del dar efeto de la facultad limitada à naturales, la vacacion del Obispado, y derecho de dar las pensiones sobre èl, fuè indivisible, y tocandole a su Magestad, se sirviò de aplicarle a favor de naturales, y assi no parece del caso quanto transciende el motivo àzia el exercicio del dar, distribuir, y hazer la gracia su Santidad.

82 Prosigue el motivo, y es segunda instancia, siguiendo enteramente el papel contrario de 8. de Marzo de 1675. *Hoc ipsum suadetur: nam impositio pensionum regulariter supponit antecedenter Episcopatum vacantem, & vacatio illius supponit antecedenter personam illum occupantem: velle ergo vnire casum constitutionis pensionis ad idem instans vacationis, esset facere, quod duo tempora successiva, & dependentia vnum ab alio verificentur in ipsomet instanti, quod impossibile est; & ita licèt vacatio verificetur tempore prohibitionis foralis, impositio huius pensionis vt potè distributa extra dictum tempus, non debet reprobari.*

83 Pretendese fundar, que la imposicion de las pensiones supone Obispado vacante, y la vacacion persona que le ocupò, y assi querer vnir el caso de constituir la pension al instante de la vacacion, es hazer que dos tiempos successivos, y dependientes se verificassen en vn instante siendo impossible, y assi aunque la vacacion ocurra en el tiempo del servicio, la pension distribuida fuera dèl, no se deve impugnar.

84 Respondese, que por la muerte del Prelado se excitò la Regalìa de proveer el Obispado, y las pensiones, y a los naturales la capacidad de gozarlas, y su inclusion

sion en el termino, fue exclusiva de estrangeros, y assi no se lleva cuenta con el tiempo del dar, sino del vacar, como principio de la obligacion, aunque llegue despues el cumplimiento; esto se cōprueva por lo que diximos con la *l. eum qui ædes, ff. de vsucap.* que vna misma vacacion no puede hazer inclusion, y exclusion de vnas mismas personas, y la ponderò doctissimamente a este proposito Gonzalez, cuyas palabras decisivas van en el papel adjunto *num.* 27. Ni cabe en la grandeza de los Principes el partir sus promesas, quedando obligado a naturales por el tiempo del servicio en que sucedio la vacacion, y no despues contra la *l. si quis servum, C. qui militare non possunt, lib.* 12. Cancer 3. *var. c.* 3. *nu.* 259.

85 Prosigue el motivo: *Tertio in pensionibus non datur vacatio, ita vt de eadem debeat fieri provisio, sed datur extinctio; dicitur etiã ad tempus non in perpetuum dari, quia ad instar vsusfructus conceditur, qui morte vsufructuarij extinguitur: vnde pensio expirat morte pensionarij: Episcopatus verò perpetuus dicitur, quia non dicitur per mortem extingui, sed vacare, vt alteri concedatur: igitur tempus vacationis Episcopatuum non potest esse extinctionis pensionum, nec possunt comprehendi, nec vniri in dispositione forali tempus vacationis Episcopatuum cum tempore impositionis pensionum.*

86 Arguye el motivo, los Obispados vacan, y las pensiones se extinguen, y assi la vacacion, y extincion son cosas distintas, sin que esta pueda tener connexion con el instante de la vacacion.

87 Este argumento es debilissimo; porque tambien vacan las pensiones como los beneficios; la extincion, vacacion es, mas tenga, ò no esse nombre, y extingase con la persona, pero respeto de la Regalia vaca, pues la tercera, ò quarta parte puede llevarse, y la carga su Magestad quãdo provee el Obispado, y assi no hallàmos sustancia, ni fuerza en el argumento.

88 Prosigue el motivo: *Quarto licèt vacatio verificaretur in tempore vacationis Episcopatuum, in consideranda habilitate, vel inhabilitate personæ ad obtinendam gratiam pensionis, non debet attendi tempus vacationis, nisi provisionis, aut reservationis; hoc què procedit in terminis beneficiorum vacantium in quibus certum genus personarum contemplatur. Ratio est, quia vbi habilitas personæ requiritur ad certum actum, sufficit, quod adsit tempore exercitij actus in quem exercitium applicatur: tota enim vis consistit in eo momento, quo actus applicatur personæ. Præterea favet huic pensioni præsens consideratio; quia stante statuto, quod forensis non possit adquirere, nequè habere bona in territorio, si relinquitur legatum forensi incapaci, sufficit, quod tempore adquisitionis legati factus sit capax: ratio est, quia cùm cesset causa prohibitionis, cessare debet, & prohibitio; cessante enim causa prohibitionis finitur auctoritas statuti. In nostro casu, tempore dandi, & adquirendi pensionem, erat extinctum servitium quindecim annorum: ergo meliori ratione, quàm quod sit factus civis tempore adquisitionis legati debent esse validæ adquisitio, & reservatio pensionis factæ in personam D. Francisci à Borja, quia finita fuit virtus, & dispositio forali s anni 1626.*

89 Pretende el motivo, que quando las pensiones, y Obispado vacassen à vn tiempo, no se avria de considerar en este la capacidad para obtenerlas, sino en el que se dieron, ò reservaró por su Santidad, como passa en los beneficios pertenecientes a cierto genero de personas, ò legados prohibidos dexar a los forenses, en cuyos casos se ha de mirar la calidad al tiempo de adquirirlos, y igualando estos exemplos con la aptitud del señor D. Francisco al tiempo que se le concediò la pension.

90 Antes de entrar à satisfacer individualmẽte las instancias deste motivo, hazemos reflexion a lo que diximos *num.*68. que no solo la vacacion se incluyò dentro de los quinze años, sino tambien la distribucion desta pension en el señor D. Francisco. Y assimismo, que ni por el transcurso dellos se hizo mas capaz para obtenella, como fundamos *à nu.*60. y queda desvanecida la instancia.

91 Y passando a discurrir por cada vna de sus proposiciones, fundadas por el Abogado contrario en el memorial de 8. de Março de 1675. *vers. quinto*, citando para las pẽsiones a Gigante *quæst.* 22. Loterio *lib.*1. *q.*40. *nu.*129. y para los beneficios a Lara, Viviano, y otros en su segunda alegacion *nu.*38.42. dezimos, que aunque estas dotrinas sean verdaderas, quanto a no poderse obtener pension, ò beneficio, sin la calidad del Clericato necessaria al tiempo de la gracia, como lo concluyen, no tienen aplicacion con nuestro caso, en que à mas de esta calidad canonica, se requiere la de naturaleza exclusiva de quien no la tiene, y si el motivo supone la vacacion de las pensiones con la del Obispado, el que no la tuvo entõces en vano la procura al tiempo de la gracia, y mas siendo dos las calidades necessarias, vna al tiempo de la vacacion, otra al de la reservacion, vna Regìa, y otra Pontificia, y assi no basta el tener vna sola, *l. qui hæredi plures, ff. de condit. & demonst. cap. si eo tempore de rescript. in* 6.

92 Lo segundo dezimos, que en suposicion de vacar las pensiones quando los Obispados, se ha de mirar la capacidad desde el instante de la vacacion, y no de la provision, ò gracia, como lo dexamos probado en el memorial adiunto *à num.*22. con la Rota *in Faventina canonicat.* 16. *Decemb.* 1585. *coram Blanquetto, & in Papien. beneficij* 10. *April.* 1617. *& decis.*774. *nu.*3. *&* 10. *lib.*3. *part.* 3. *diversor.* Gonçalez *ad reg.*8. *glos.* 11. *nu.*54.55. Anast. Germon. *de indult. Cardin.* §. *volumus num.*21. Vivian. *de iur. patron. lib.*7. *c.*4. *nu.* 24 *&* 25. Loter. *de re benef. lib.*2. *cap.*40. *nu.*87. como se platica en los beneficios patrimoniales, Gonçal. *ad reg.* 8. *glos.*9. §.1. *nu.*3.11.23. 83. Salern. *cons.*3. §.17. *nu.*161. *&* §.18. omnino videndus, y lo ponderamos en dicho memorial *nu.* 28.29.32.

93 Y esta es la verdadera, y assentada opinion que tan exacta, y magistralmente tratò el señor Luis de Molina *de primog. lib.*3. *c.*10. sobre si se ha de mirar la proximidad del sucessor del Mayorazgo, feudo, emphyteusi, patronados, aniversarios, y semejantes dis-

disposiciones al tiempo de la muerte del posseedor, ò la calidad del mas proximo que sobreviniere despues, concluyendo a favor del que la tiene al tiempo de la vacacion, porque no pudiendo estar suspenso el derecho de suceder, ò llamamiento busca a la persona mas habil entonces, *l. si cognatis. ff. de reb. dub.* con los demas lugares que cita *num.* 8. a quien siguen comunmente los DD. que juntan Castillo *lib.* 3. *cont. c.* 15. *& lib.* 5. *c.* 91. y los Adicionadores; y ponderando a este proposito la misma *ley si cognatis*, con Baldo, Tiraquelo, y la Rota *in Papien. beneficij* 10. *April* 1617. lo confirma Loter. *de re benef. lib.* 2. *c.* 40. *nu.* 85.

94 Lo tercero respondemos, que Perez de Lara seguido por la otra parte, y motivo, asienta todo lo contrario, *lib.* 2. *de aniversc. c.* 9. *num.* 59. diziendo: *& quod diximus non sufficere, quod qualitas Clericatus superveniat, intelligendũ est, postquam alicui ab initio est ius quæsitum, cui non est auferendum, at Capellania vacante, licèt ad eam vocẽtur consanguinei fundatoris, cũ primas partes habeat Patronus ad præsentandum, ei principaliter est ius quæsitum ad præsentationem, quam si legitimè faciat, nemo poterit impugnare, argument. regulæ factũ legitimè, de reg. iur. lib.* 6. *Ex quo deduco verum quod si Patronus secundum formam fundationis præsentavit clericum consanguineum, quem invenit idoneum, & transacto termino ad præsentandum, ordinetur aliquis proximior fundatori, qui toto tempore dato Patrono ad præsentandum non erat clericus, & sic incapax, non est præferendus præsentato cui fuit ius quæsitum ex præsentatione, cap. cum Bertoldus de re iudic. Lambertin. de iure patron. lib.* 2 *par.* 2. *q.* 5. *princip. art* 8. *nu.* 1. *nec Patronus est privandus sua præsentatione, qui fecit diligentiam quam debuit ad præsentandum idoneum, vt diximus supra nu.* 51. *& non potuit licèt vellet præsentare hunc consanguineũ proximiorem, qui non erat ordinatus; pro quo facit quod si Cappellania conferatur clerico extraneo, quia nõ erat aliquis clericus consanguineus, & postea consanguineus efficiatur clericus, non est auferenda Capellania extraneo, vt tradit Cevall. q.* 693. *com. cont. com. nu.* 27. lo mismo sintieron con otros muchos Spino *de testam. glos.* 4. *n.* 69. 70. Did. Perez *l.* 1. *tit.* 6. *lib.* 1. *Ordin. vers. nono movetur.* Gutierrez *cons.* 2. *num.* 16. Garcia *de benef. part.* 7. *c.* 1. *de Clericatu nu.* 73. Gracian. *in addit. ad decis.* 198. Castill. *to.* 5. *cont.* 91. *num.* 26. Addent. ad Molin. *d. lib.* 3. *c.* 10 *nu.* 1. *ad* 44. *vers. & hinc est*; y si estos Autores tienen aun por justa la prelacion de estraños, faltando al consanguineo la calidad dentro del termino, serà justissima la de natural contra el estraño que carece de ella, *l. quamvis*, vbi DD. *C. de fideicom.* obser v. *fori editi apud Exeam.* observ. *fin. de citat.* Molin. *verb. confessio, vers. quinto.* D. Mart. Miravete *alleg. Proreg. pag.* 264.

95 Lo quarto, porque en los terminos negativos de nuestro fuero, y comprehensivos de la facultad, y del acto, ibi: *no se puedan dar, ni den sino a naturales*, no solo quedarian excluidos los estrangeros del gozo destas pensiones, por faltarles la calidad instantanea, como discurren los DD. en los

los beneficios sacerdotales actu, vel habitu, en que la autoridad de Perez de Lara queda refutada por Garcia, y otros que junta, *de benef. part. 7. c. 1. de Clericat. nu. 63.* sino mucho mas eficazmente en nuestro caso, porque las palabras negativas excluyen la aptitud prohibiendo la facultad de proveer, y obtener los beneficios en todo tiempo, como siente Ferreto *cons.* 305. Cevall. *quaest. 693. n. 78.* Garcia *supra nu. 61.* ibi: *& ita tenendũ est quamvis d. Ferret. cons. 305. dicat per verba testamenti, & fundationis, quod eligatur, seu praesentetur Sacerdos, non requiri Sacerdotium actu tempore electionis, seu praesentationis, sed solum aptitudine, nisi quãdo ordo Sacerdotij fuit annexus per verba negativa, seu anullativa, & prohibitiva, verbi gratia dicendo, quod non conferatur nisi praesbytero, vel, quod non possit praesentari nisi Sacerdos, &c. quod etiam dicit Cevall. infra relatus nu. 78.*

96 La instancia del forense, y su capacidad considerada al tiempo de la adquisicion del legado en los terminos que discurre el motivo, no es aplicable a la providencia de nuestro fuero, porque dexando que la vacacion, y nominacion se hizo dentro de los quinze años, y passados estos el señor D. Francisco no se hizo mas capaz para obtenerla, y que la reservacion destas pensiones se regula como las demás beneficiales por el momento de su vacacion, se deve suponer para mayor claridad que las prohibiciones de adquirir los forenses bienes sitos fuera de sus Provincias, se tienen por justas, y dignas de observarse, *l. si in emptione, §. 1.* ibi: *mores Civitatis ff. de cont. empt. l. 1. C. non licere habitator. Metrocomiae, lib. 11. l. Mercatores, C. de commerc. & mercatorib.* Barth. & alij *in l. dudum, C. de cont. empt.* y se reputan por favorables a la republica, pues por ellas se conservan los Ciudadanos, y subditos mas ricos, pueden tolerar mas las cargas, y se consigue mas facilmente su cobrança, y assi lo consideran Baldo, Romano, Barbacia, Socino, Alexandro, Ripa, Alciato, Craveta, Cephalo, y Riminaldo apud Horat. Carpan. *ad stat. Mediol. cap. 310. num. 17. vol. 1.* Marta *de succes. legal. to. 1. part. 3. q. 15.* y se observan en Boemia, y en muchas partes de Alemania, Italia, Francia, Inglaterra, Lithuania, Moscouia, y Tartaria, como advierte el mismo Marta *d. loco.*

97 Con esta suposicion devemos distinguir lo que procede segun derecho, de lo que discurren los DD. conforme a sus leyes Provinciales; y segun derecho el legado que se dexa al forense, aunque al tiempo del testamento no sea capaz, podrà conseguirle si fuere Ciudadano al tiempo de la muerte, y esto es lo que dixo Barthulo, no bien entendido de muchos *in l. fin. nu. 2. ff. de reg. Caton.* ibi: *vel aliter intelligo hanc legem prout iacet: & pono exemplum per legem hac Edictali, C. de secund. nupt. nam testator non potest relinquere uxori suae plusquam uni filio ex primo matrimonio: pone ergo quod testator reliquit tantũ uxori suae, quae non poterat capere totum tempore testamenti, sed tempore mortis capax erat, certè capiet totum, quia regula Catoniana non pertinet ad novas leges.*

ges, eodem modo pone in statuto, qui dicit, quod legatum factum forensi nõ valet, legatarius erat forensis tempore testamenti, postea effectus est civis, certè capiet, non obstante regula Catoniana; a quien siguen comunmente Castrense, Alexandro, Ancarrano, Alciato apud Lancell. Galliam *ad consuet. Alexand. verbo non possit, q.3.nu.18.& seq.* Marta *supra num.*8. Alderan. Mascard. *de stat.interp.conclus.6.nu.*51.

98 Lo segundo dezimos, que conforme las razones advertidas sobre esta prohibicion estatutaria, no se ha de mirar la capacidad de los legatarios segun derecho, al tiempo de la muerte del testador, porque como su fin es la vtilidad de la Republica, y de sus ciudadanos, siempre que se avezina el forense para hazerse capaz, consiguẽ el fin de su prohibicion, conservan los bienes sus ciudadanos, aumẽtan contribuyentes, y facilitan la cobrança, y asi se amplia favorablemente el estatuto, habilitando al forense, aun despues de la muerte del testador, y para el mesmo fin suelen dar algun termino en que pueda el legatario admitir el legado, y sujetarse a las obligaciones de la Comunidad, como parece en el de Padua, y *consejo* de Paulo de Castro 286.*nu.*2. *vers. saltim infra annum, & vers. præterea quid aliud quæsierunt statuentes, nisi vt bona immobilia non essent penès non sustinentes onera; licèt ergo tempore contractus quis non sustineat onera, si tamen antequam perfectè adquirat per realem traditionem postquam potest percipere fructus, quod prius facere non poterat, & sic non poterat dici dominus, l. Titia, ff. de solut. fecit se habilitare, sufficere debet, quia per hoc satisfit intentioni statuentium, cum illud quod sit emptor civis, & descriptus ad onera, nõ requisiverint statuentes pro forma contractus, sed pro indemnitate Communis Paduæ*; y siguenle comunmente los DD. apud Menoch. *cons.*166.*nu.*16.*vol.*2.*cons.*473.*nu.*15.*lib.*5.*cons.*792.*num.*5.*lib.*8.*& cons.*1140.*num.*34.*lib.*12. Gratian. *discept.*209.*nu.*15.

99 Destas dotrinas, que con generalidad, y menos examen, segun parece desta prohibicion estatutaria, se valiò el motivo, nos podemos aprovechar justamente para corroborar nuestra justicia, pues admitiendo estrangeros a la comodidad destas pensiones, necessariamente se sigue incomodidad, y pobreça al Reyno, a sus naturales, y mas grave peso, y rigor de sus cargas, y exacciones, y siendo el alibio, y gozo dellas vno de los motivos para suplicar a su Magestad que se proveyessen en naturales, bien se sigue que quanto se amplia en estos estatutos la capacidad de los forenses por el beneficio publico, tanto mas estrecha, y rigurosamente se ha de interpretar en nuestro fuero la capacidad de los estrangeros, a beneficio del Reyno, y de sus naturales.

100 Lo tercero se evita la instancia, porque si bien en los legados, y herencias puras, ò cõdicionales pueden considerarse diferentes tiempos para la capacidad de los legatarios, ò herederos, mas en las promesas, y contratos, particularmente legales, y en este Reyno, la capacidad se ha de mirar al tiempo de ellos, y asi se limitan semejantes estatutos, *l. cõtinuus* 137 *§. cum quis. ff. de verb. oblig.* ibi: *non*

enim secundum futuri temporis ius, sed secundum præsentis æstimari debet stipulatio, l. filius, ff. eod. l. fin. ff. de stip. servor. l. non omne ff. de regul. iur. y en nuestros terminos Andr. Siculus *cons.* 70. *vol.* 3. Roman. *cons.* 509. *n.* 21. Decian. *resp.* 33. *n.* 26. *lib.* 1. Marsilius *in pract.* §. *diligenter*, *à n.* 183. Mascard. *de int. stat. conclus.* 6. *num.* 54.

101 Prosigue el motivo: *Quinto, quia si solum attenderetur tempus vacationis Episcopatus, & non tempus impositionis pensionis, verba illa fori,* no se puedan dar, ni dèn, *propriè significantia gaudium, & actualitatem, remanerent sine virtute operationis, & dispositio foralis, quæ temporalis est, esset perpetua contra voluntatem legislatoris, & qualitas temporis limitati, & personarum contemplatarum intra illud non intelligerentur iuxta verbum quod illa regulat, & tempus quod illa determinat, contra axioma communiter receptum, quod qualitas adiuncta verbo debet regulari secundum tempus verbi.*

102 Arguye el motivo, que considerando solo el tiempo de la vacacion del Obispado, y no de la imposicion de las pensiones, las palabras, *no se puedan dar, ni dèn*, significativas del gozo, y actualidad, quedarian frustradas, y el fuero temporal se haria perpetuo contra la mente del legislador, termino limitado, personas contempladas, y regla que la calidad se regula segun el tiempo a que se aplica.

103 Respondese en primero lugar, que se padece equivocacion, diziendo, que las palabras *no se puedan dar* signifiquen actualidad, sino facultad de dar, ò nombrar personas benemeritas, y esta no tiene actualidad, ni gozo, si bien restriñida à favor de naturales causa, y produce vna esperança cierta desde entonces para conseguirle, como en el que estipula, ò compra por quien dirà, *l.* 2. 4. *C. de contrah. vel com. stipul.* Mantica *de tacit. & amb. lib.* 4. *tit.* 22. *à n.* 9. Hodiern. *ad Surd. decis.* 221. Salga. *laberint. cred. part.* 2. *c.* 13. *à n.* 22.

104 Lo segundo, que la palabra *dar* no se ha de entender crassamente, sino ajustada à los terminos de nombrar para obtener pension, que es derecho incorporal de percibir subseguida la gracia, Loter. *de re benef. lib.* 1. *c.* 36. *n.* 63. y esta vsurpacion del *dar* que pondera el motivo, se opone a la intencion, que es primero que la letra, como se dirà *n.* 109. a la gracia de su Santidad que dà el ser, y al comun sentido, y modo de hablar que deve atenderse, como en estas alternativas dize Gonçal. *ad reg.* 8. *gloss.* 11. *n.* 54.

105 Lo tercero, aunque las palabras *no se puedan dar* significassen actualidad, dependiendo como dependen de la vacacion del Obispado, y facultad de distribuir limitada à naturales, pues el origen, causa, y derecho destos sucediò dentro de los quinze años, pudo hazerse la distribucion passados aquellos, como puede el Obispo proveer el beneficio que vacò en su mes reservado, y basta para su provision que residiesse quãdo vacò, aunque no residiesse despues, porque se atiende al momento de la vacacion, como en la delacion de la herencia, Loter. *de re benef. lib.* 2. *c.* 40. *n.* 85. ibi: *quamvis enim facultas conferendi in futurum dependeat ab illa causa continua, & integralis*

residentiæ, tamen validitas provisionis iam factæ ab illa amplius non dependet, sed simpliciter à statu in quo res ipsa erat de tempore actus, ut in simili dicitur, sat esse quod tẽpore delatæ hæreditatis quis agnatus sit, ut hæreditatẽ ipsam nanciscatur, etiamsi postea desinat esse talis, quia id amplius non dependet ex ea causa, l. 2 ff. de successor. edict. l. ult. ff. unde lib. l. cognatis, ff. unde cognat. nec enim agnatio in adquirenda hæreditate exigit successivum effectum cum uno momento adquiratur, l. placet de adq. hered. & post Bald. hæc fermè tradit Tiraq. in tract. cess. caus. limit. 4. n. 5. & per tot. quem in his terminis induxit, & probavit Rota in sup. allegata Papien. benef. 10. April. 1617. coram Andræa.

106 Prosigue el motivo: *Sexto quia verba fori debent intelligi cum effectu, & in Regno tenaciter est eis inhærendum; & non debent frangi Fori, etiam si illorum fractione bonum iustitiæ sequatur.*

107 Pondera el motivo por argumento, que las palabras de los fueros se han de entender con efecto sin apartarnos de ellas, ni violentarlas, aunque sea por bien de la justicia.

108 Aunque estas proposiciones tienen su comprobacion general, bien se manifiesta quan impropias son de nuestro caso, asistido de tanta justificacion, equidad, y favor, pudiendo maravillarnos q̃ se apliquen por motivo de vn fuero, cuya letra favorece a esta parte. Mas para su legitima explicacion, y escusar la tenaz aprehension con el proverbio Aragones, *hablen cartas, y callen barbas*, del qual se acuerdan Cravet. *cons.* 987. *n.* 10. Aniñon *de success. cap.* 21. Morlan. *pro Capit. B. Mariæ, n.* 267. conviene dezir algo, sin dexar escurecida la verdad, y la razon contenida en la mente de las leyes, como en quien necessariamente descansan, y sin las quales no se puede juzgar, pues segun S. Agustin *de libero arbit.* la verdad es la misma sabiduria, y despues: *nullus de illa iudicat, nullus sine illa benè iudicat*; y tampoco cõsiste la ley sin razon, *quando & legem ratio commendat*, como enseña Tertull. *de coron. milit. cap.* 4. cuyas palabras se hallan en el *Canon consuetudo dist.* 5.

109 Dezimos pues, que las vozes se hizieron para significar las cosas, segun la voluntad, *l. Labeo, §. Servius ff. de supell. legat.* a dõde dize Tuberon; *quorum nomina nisi ut demonstrarent voluntatem?* y prosiguiendo, *nemo existimandus est dixisse, quod non mente agitaverit*, y assi estima à la mente por primera, y mas poderosa que la voz; *nam etsi prior, atque potentior est, quã vox mens dicentis, &c.* y precediendo vna, y otra à lo escrito, como enseña Tertuliano *de idololat. c.* 23. ibi: *hic ergo naturam, & consciam advoco; naturam, quia nihil potest manus scribere; etiam si lingua in dictãdo cesset immobilis, & quieta, quod non animo dictaverit*, viene a ser la mente primera, privilegiada, y precisa con prelacion al contexto, assi Seneca *de benef. lib.* 5. *cap.* 19. ibi: *ut dialogorum altercatione deposita, ut Iurisconsultus respondeam, mens spectanda est.* Quintilian. *supr.* dize: *In omnibus legibus solam spectari oportet scribentis voluntatem, l. benignius, l. in ambigua, l. contra legem, l. in fraudem, ff. de legib. l. non dubium, C. eod.*

De

110 De aqui inferimos, que no se interpretan bien las leyes por sus palabras solas, ò letras dormitantes, como dize S. Geronimo *ad Pammach.* ò superficies, y hojas, escriviendo à *Marcion*, ibi: *nec putemus in verbis scripturarum esse evangelium, sed in sensu, non in superficie, sed in medulla, non in sermonum folijs, sed in radice rationis, Can. Marcion 1. q. 1.* a las mesmas llamaron sombra Democrito, y Plutarco, y segun Virgilio *lib 10. Æneid.* esta

Dat inania verba,
Dat sine mente sonum, gressumque fingit euntis.

el I.C. Iavoleno *in l. quisquis 116. de verb. oblig.* nota à Labeon de no ajustar la voz *filius* a la hija, ibi: *mihi Labeo videtur verborum figurã sequi, Proculus mentem testantis. Respondit: non dubito quin Labeonis sententia vera non sit.* Figura llamò a la voz *filius*, y siguiò a la mente del testador, como en caso indubitado, segun observa curiosamente Fornerio *en su Commentario*, y tienese por vniversal esta regla, como parece del precepto divino en S. Lucas *c. 7.* ibi: *nolite iudicare secundum faciem, sed iustum iudicium iudicate.* En la *ley 17. ff. ad exhib.* ibi: *nec oportet verba captare, neque ius civile calumniari, sed qua mẽte quid diceretur animadvertere*; y siguiendo tenazmente el rigor de la letra se frauda la ley; *contra legem facit* (dize la *29 ff. de legib.*) *qui id facit quod lex prohibet, in fraudem vero, qui salvis verbis legis sententiam eius circumvenit*, y assi detestã estas interpretaciones los Emperadores *in l. non dubium, C. eod.* ibi: *nec pœnas insertas legibus evitabit, qui se contra iuris sententiam sæva prærrogativa verborum fraudulenter excusat*, y cõ iguales notas Ciceron *pro Cecina*, diziendo: *tum aucupia verborum, & litterarum tendiculas in invidiam vocant*; el Emperador Constantino *in l. 1. C. de formul. sublat.* ibi: *aucupatione syllabarum insidiantes*; S. Geronimo *epist. ad Pammach* ibi: *alij syllabas aucupentur, & litteras, tu quære sententias*; y S. Agustin *lib. 2. de consens. Evangelist. cap. 28.* ibi: *neque miseri aucupes vocũ, apicibus quodammodo litterarum putent ligandam esse veritatem.*

111 Nuestros fueros por mayor prerogativa de la voluntad quisieron se juzgasse por ellos, por costumbres, y cartas, y excluyeron el libre arbitrio, y poder absoluto, que llaman mero imperio, nunca conocido en Aragon, §. *item del mero, tit. privileg. general. Arag.* porque con pretexto de equidad no legitima, se yerra perniciosamente, *l. si servum 91. §. sequitur, ff. de verbor. oblig.* alli: *esse enim hanc quæstionem de bono, & æquo, in quo genere plerumque sub auctoritate iuris scientiæ perniciosè erratur*; y assi enseña Ciceron *2. de invent. Cum scriptum est apertè, tunc iudicem legi parere, non interpretari legem oportere*; y la *ley prospexit, ff. qui, & à quib.* alli: *quod quidem perquam durum est, sed ita lex scripta est*, y alude Vlpiano *in l. 1. §. licet autem ff. de exercit. act.* ibi: *in re ambigua melius est verbis Edicti servire. Can. erit autẽ lex, dist. 4.* y solo el Legislador soberano podrà declarar generalmente su mucha escuridad en la intencion, y escrito, ò moderar su rigor, *l. 1. 11. & 12. C. de legib.* mas en los casos particulares, y no expressos en las leyes, se juzga por la equidad,

no

no por el rigor de la letra, *l.8. C. de iudic.* ibi: *placuit in omnibus rebus præcipuã esse iustitiæ, æquitatisq; quã stricti iuris rationem.* Apũta esta diversidad Cicerõ pro Cæcina, alli: *tũ vociferãtur ex æquo & bono, nõ ex callido, versutoque iure in rem iudicari oportere, scriptum sequi calumniatoris esse, bonique iudicis voluntatem scriptoris, auctoritatemque defẽdere,* y mas expressamente Cujac. *ad l.7. de iust. & iur. & lib.2. feudor. tit.1. de feud.* Mendoza *de pact. lib.1. c.3.* Morla *in empor. part. 1. q.11.* Loter. *de re benef. lib.2. c.40. à n.105.* D.I. de Solorz. *politic. lib.3. c.8. pag. 304.* Gotoff. & Barboss. *ad l.1. C. de legib.* Hug. Grot. *de iure belli, lib.2. cap.16.*

112 Assi vemos en nuestros fueros atenderse a la intencion, y mente de la ley no expressa, Foro *de subsid. vers. y de la intencion,* Foro *como segun la mente, de offic. Iust. Arag.* à su fin, Foro 2. *de Merin.* en el qual se dize, que si el maestro sacare sangre al dicipulo, no incurra en pena: *pues la fin del fuero del presente Reyno, es deverse xixantena tan solamente por sangre injuriosa,* conformandose con las Romanas, Godas, y Iacenses, *l. sed etsi quemcũque. §. sed si magister ff. ad l. Aquil. l. item quæritur, §. idem Iulianus, ff. locati, l.8. tit.5. lib.6. C. Gothici,* Foro *del maistre que mata, lib.4.* assi a donde no ay expression literal, arguimos por igualdad, ò mayoria de razon, por correlacion, prefacion, presumpcion, y absurdo, y para allegarnos a la voluntad, y verdad, impropriamos las vozes, Foro *de formul. sublat.* ibi: *si por ordinacion de aquellos, ò aquellas se comprehenda aun por impropriacion de palabras la intencion del apellidant,* usurpando *non verbum ex verbo sed sensum ex sensu,* como enseña S. Gregorio el M. *quia plerumque dum verborum proprietas attenditur, sensus veritatis amittitur, cap. propterea de verb. sign.* y como buscan las plãtas al Sol, se ha de buscar la verdad, la voluntad, y fin de la ley, sirviendonos de sus palabras para conseguilla: *cum verba* (como dize Ciceron *pro Cecin.*) *inventa sint quæ indicarent, non quæ impedirent voluntatem,* y prosiguiò elegantemente este asumpto el S. D. Calixto Ramirez *de l. Reg. §.33. à n.10. cum seqq.*

113 Ni es mas a proposito el vltimo periodo, *quia non debent frangi fori, etiamsi illorum fractionẽ bonum iustitiæ sequatur,* apoyado en opinion de algunos del *§. item que como, tit. declarat. privil. general. pag.11. col.3.* a donde aviendo representado el Reino la violacion de las Iglesias, y Palacios por sacar los retraidos con llamamientos judiciales, respondiò su Magestad, que *aquesto se fazia en favor de justicia, y se seguia justicia; pero que no era su intencion que se hiziesse cosa contra fuero, ni libertad del Reyno;* y aunque se reconoce que Molino, la glossa marginaria, y Bardaxi infieren la proposicion del motivo, pero otros gravissimos Iurisconsultos, y Ministros, como Luis de la Cavalleria, Consejero de la R. A. y los eruditissimos Fiscales Iuan Perez de Nueros, y Martin Miravete de Blancas, lo entienden conforme la nota de Cavalleria sobre dicho fuero, diziendo: *iste forus allegatur ad hoc, quod in additione notatur, licet non videatur benẽ*

 pro-

probari, quia benè dicit Dom. Rex, quod non est suæ intentionis, non tamen negat, quod si voluerit, non potuisset omne id, quod de foro potuisset.

114 Y para mayor ilustracion, dum aliquid posteris relinquitur, dezimos, que segun fuero era permitido sacar los refugiados de los Templos, y Palacios por graves delictos para purgar su inocēcia, y generalmente para hazer pazes, mas no violenta, sino iudicialmente, y por no andar impresso, se infiere el mas antiguo Iacense, *tit. del malfaytor que se empara en Glesia, ò en Palaci de infanzon*, ibi: *si algun malfaytor per defendrese intra en Glesia, ò en Palaci de infanzon, non deu estar trait per forza, si doncs no es manifest layron, ò traydor probat*, el qual se compilò por el S. Rey D. Iayme el I. *tit. de his qui ad Eccles. confug.* y confirmò en esta parte el S. Rey D. Iayme el II. *tit. de immunitat. Eccles.* y assi el mesmo en el §. *item que como*, reconoce, y recita, que era fuero de Aragon, y porque con este pretexto con provisiones de justicia sacavan a los delinquentes, y entendiā los Aragoneses que se hazia en fraude, y para quitarles indirectamente la inmunidad, suplicaron la reparacion, y la respuesta del S. Rey en dezir, que se hazia en favor de justicia, y se seguia justicia, pero que su intencion no era hazerla contra fuero, y libertad del Reyno, comprehendiò tres cosas; la primera, el fin con que se hazia; la segunda, y consiguiente, que siendo por fin de justicia, no se oponia à la inmunidad, ni fuero; y la tercera, que sin embargo se conformava su Magestad, y siendo la suplica, y respuesta especial para este caso, solo con la intencion se podia violar el fuero, y assi por dezir su Magestad, que *no es su intencion que res se faga que sia contra fuero, è libertad del Regno*, no se induce la confession, y proposicion general. *ob bonum iustitiæ non sunt violandi fori*, particularmente aviendo casos en que no se puede seguir la ley, ò fuero por publica utilidad, precisa necessidad, y superior direccion, Modestino *l. nullam, ff. de legib. l. si quis filio, §. hi autem, ff. de iniust. rupt. l. ita vulneratus. ff. ad l. Aquil. l. amplius, §. quotiens ff. de reg. iur.* D. Thom. 2. 2. *q. 60. art. 5. & q. 67. art. 4.* Soto *de iust. & iur. lib. 3. q. 4. art. 5.* Lessius *de iust. & iur. lib. 2. c. 47. dub. 9.* D. Ferdin. Mendoza *de pact. disp. 1.* Phil. Massin. *select. c. 32.* Castillo *contr. 163. to. 6.* Giurba *cons. 1.* Solorz. *in polit. lib. 3. c. 8. vers. y en fin*, D. D. Pet. Salced. *de l. pol. lib. 2. c. 5.* y en nuestro Reino Bellug. *in spec. rub. 27. §. Iesu Christi*, Portol. *verb. statutum*, Ramirez *de l. Reg. §. 4. n. 19. §. 23. n. 36. & seq. §. 33. n. 12.*

115 Deste discurso resulta, quanto favorecen a esta parte las maximas del motivo, deseando que las palabras del fuero se entiendan con efeto, y que las pensiones que vacarō dentro de los quinze años, *no se pudiessen dar*, como dize, *sino a naturales*, con que dandolas despues a estrāgeros, no solo quedaria frustrado, mas se violentaria su intencion, y contexto, aun vacando en el ultimo instante de su termino. La obligacion de juzgar por la carta se reconoce, no tenazmente, sino siguiendo, y sirviendo a la voluntad, al fin, y verdad que de aì nace, sin la qual faltarà el acertado dictamen del juizio;

zio; y finalmente, que los fueros quisieron favorecer de tal suerte su intencion, y mente, que estimaron la comprehension virtual, como literal, y expressa, quando por indirectas vias quedavan defraudados, segun el caso deste §. *item que como sia fuero*, conforme al de Ciceron *pro Cecin.* sobre la dejeccion de vn lugar a otro por violencia, ò ejeccion por miedo, y terror, que vulgarmēte dezimos fuerza compulsiva, ò expulsiva, *l.3.§.5. ff. de vi, & vi armat.* ibi: *qui armati venerunt, etsi armis non sunt vsi ad deijciendum, sed deiecerunt, armata vis facta esse dicetur: sufficit enim terror armorum, vt videantur armis deiecisse*; y assi lo mismo es quitar la inmunidad indirectamente, *l. preseti, C. de his qui ad Eccles. confug.* ibi: *nec in ipsis Ecclesijs recurrendis ita quemquam detineri, atque constringi, vt ei aliquid victualium rerum, aut negetur, aut requies. Can. definivit 17.q.4.* ibi: *aut quodcumque nocibilitatis, vel damni, seu spolij residentibus in loco sancto inferre, §. itē que si alguno in fin. tit. declarat. priv. general.* observ.1. *de his qui ad Eccles. confug.* Farinac. *de immun. cap. 19. n. 295. cum seqq.*

116 Prosigue el motivo: *septimo, quia quando forus voluit attendi tempus vacationis, verbis claris expressit, vt deducitur ex Foro anni millesimi sexcentesimi vigesimi sexti, titulo*: de los Obispados del Reyno, *ibi*: quando vacare por el tiempo de la vnion, y servicio: *ergo si in impositione pensionum disposuit forus, quod attenderetur tempus concessionis, non debet æstimari, nec considerari tempus vacationis Episcopatus.*

117 Ponderase, que quando el fuero quiso hablar de vacacion lo exprimiò por palabra, *quando vacare, tit. de los Obispados*; mas el de las pensiones hablò de concession, tiempo distincto de la vacacion, y assi se ha de mirar aquel, y no este.

118 Respondese, que en la facultad Real de cargar el Obispado no se puede considerar otro tiempo, que el de su vacacion precedente a la concession, entonces se estima su valor, se computan las pensiones vacantes, y que pueden imponerse, nombra su Mageſtad Prelado, y pensionarios, y assi todo pende de vn principio; y que el fuero no lo expresse, ò lo tenga por expressado, como comprehendido, y notorio, què importa? *l. Labeo*, vbi DD. *ff. de suppell. leg.* las leyes suponen terminos habiles; Barthol. *Auth. de nupt. coll. 4. nu. 3.* Macerat. *lib. 2. res. 40. num. 5.* Barbos. *axiom. 73. nu. 23.*

119 Lo segundo, nuestros fueros comprehendieron claramente este punto igualando lo dispuesto en los beneficios, dignidades, y prelaturas a las pensiones imponederas en qualquier manera sobre los frutos de ellos, como parece por el *Fuero 1. y 2. de Prælatur.* y los del año 1626. ponderados en el *Memorial adiuncto, nu. 21. pag. 15.* Farinac. Garcia, & Riccius apud Suelv. *cons. 38. nu. 2.*

120 Prosigue el motivo: *octavo, quia licèt in Episcopatibus intelligeretur hoc ius acquisitum in suis vacantibus naturalibus; at verò pensiones cū sint diversæ naturæ, minimè debent comprehendi in sua dispositione, nam nec de iure, nec de foro regulariter pensiones comprehenduntur nomine beneficiorum: pensio etenim non est pars beneficij, sed ius quoddam separatum, & formale de per se*

se distinctum ab ipso beneficio: nec semper valet argumentum à beneficio ad pensionem, vel è contra: quæ sententia ampliatur etiam procedere, sive pensio detur in titulum, sive detur in stipendium, & in dispositione Fori Por quanto 25. de apprehension. *respectu apprehensionis beneficiorum non comprehenduntur pensiones: nec in* Foro 1. de Prælatur. *ibi*: ni a percepcion de pension: *nec in* Foro 2. eod. tit. *ibi*: y lo dispuesto: *consideratis dictione* ni, *& copulativa* y, *ipsametq; contexturà fororum plenè liquet pensiones non comprehendi nomine beneficiorum. Infertur etiam, discrimen quod datur inter Episcopatum, & pensiones super illis, ex dispositionibus foralibus anni millesimi sexcentesimi vigesimi sexti, & anni millesimi sexcentesimi quadragesimi sexti, in quibus inveniuntur duo distincti fori, disponentes circa præsentationem Episcopatuum, & concessionem pensionum super illis.*

121 Pondera el motivo, que concediendo aver adquirido derecho los naturales a los Obispados que vacaron dentro de los 15. años, no podria arguir se lo mismo en las pensiones, que no son beneficios segũ derecho, ni fuero.

122 Respondese, que es ocioso inquirir si las pensiones se comprehenden en la significacion de beneficios, porque al tiempo de la vacacion del Obispado igualmente se introduxo la Regalia de su Magestad para nombrar Prelado, y pensionarios, como se ha dicho, y assi, sean, ò no beneficios, no se opone al derecho adquirido por los naturales que pondera esta parte.

123 Lo segundo, porque las pensiones quedan comprehendidas, segun derecho en el nombre de beneficios, como en terminos de estas leyes lo resuelven cõ muchas doctrinas, y Auctores Morlan. *en la alleg. del Virrey estr. num.* 21. Portol. §. *alienigena. nu.* 11. Pastor *en las notas a los fueros de Prælatur.* Pereyra *de manu Reg. cap.* 64. *nu.* 40. *tom.* 2. Cuttell. *de pris. & recen. immun. lib.* 2. *q.* 2. *n.* 7. Salced. *de lege polit. lib.* 2. *cap.* 16. *n.* 8. *&* 18. Salern. *cons.* 3. §. 4. 5. 6. *nu.* 76. el Excel. señor D. Christoval Crespi de Valdaura *obs.* 6. *nu.* 63. trayendo el *cap. quamvis de præb. in* 6. ibi: *quamvis plenissima sit, aliàs in beneficijs interpretatio facienda: litteræ tamẽ super obtinendis beneficijs impetratæ debent cum sint ambiciosæ restringi: & ideo si alicui usque ad certam summam provideri mandamus, ei non in pensione, sed in beneficijs ecclesiasticis tantum volumus provideri.*

124 Lo tercero, porque en la prohibicion de asignar pensiones a favor de estrangeros militan las mismas razones, y aun mayores, pues gravando a los naturales beneficiados, sucederian los perjuizios ponderados en el *cap. sicut de supplen. negl. Prælator.* ibi: *Vicarias in eis pro sua instituunt, & destituũt voluntate, admissos ita pensionibus onerantes quod nec Ecclesijs competenter possunt in paupertate nimia deservire, nec Episcopo in episcopalibus respondere, neq; hospitalitatem, sicut convenit, transeuntibus impertiri*; y el incapaz para el beneficio lo es para la pension, oponiendose indirectamente a la intencion de la ley, *cap. extirpandæ in fin. de præbend.* vbi Panormit. *sub nu.* 7. *& in cap. ad audientiam* 31. *nu.* 5. *vbi* etiam Felin. *num.* 2. *de rescript.* Quintin. Hæduus *cap. de multa. n.* 6. *de præbend.*

bend. Lotter. *de re benefic. lib. 1. q.* 40. *num.* 115. y afsi nueftros fueros parificaron las penfiones, *primero, y fegundo de Prælatur.* citados en el papel adjuncto *num.* 7. *pag.* 5. y por fer equiparacion de ley obra los mefmos efectos *l. retro, l. poftliminiũ ff. de captiv. l.* 1. *vbi* DD. *de leg.* 1. Iafon, & alij *in l. huiufmodi,* §. *legatum nu.* 12. *de leg.* 1. Bardaxi *ad for. Actus Curiæ fup. fil. regnic.* Ramon *conf.* 17. *nu.* 27.

125 Profigue el motivo: *nono debet animadverti difcrimen, quod vertitur, an difpofitio foralis & legalis, quæ habilitat certum genus perfonarum, fit perpetua, an temporalis. Si enim eft perpetua, exiftent contemplati omnes, qui inventi fuerunt cum qualitate tempore vacationis, licèt indigerent retinere ipfam qualitatem contemplatam tempore provifionis, & non contemnētur reperti cum qualitate petita tempore provifionis, licèt defuerit tempore vacationis; at verò fi difpofitio legalis, & foralis eft temporalis, hàc finita non datur qualitas, quæ infpiciatur tempore provifionis, quia dicto tempore non invenitur perfona aliqua contemplata, & ita videtur effe infructuofum inquirere tempus vacationis ad qualitatem vocatorum, fi forus detulit fuam difpofitionem ad tempus provifionis.*

126 Efta ponderacion fe halla en la *pag.* 5. del memorial contrario, *ibi:* fe ha de atender la diferencia grande que ay en fi la difpoficion foral, que habilita cierto genero de perfonas, es perpetua, ò temporal; que fi es perpetua, eftaràn contemplados los que fe hallàren con la calidad al tiempo de la vacante, aunque necefsitaràn de confervar la mifma calidad contemplada al tiempo de la provifion, y no fe defpreciàran los q̃ fe hallaren con la calidad al tiẽpo de la provifiõ, aunq̃ les faltàra al tiempo de la vacante, Lotter. *de re benefic. q.* 47. *num.* 91. Pero fi la difpoficion foral es temporal, fenecida efta, no ay calidad que fe contemple al tiempo de la provifion, por no aver perfona alguna en dicho tiempo contemplada: y afsi es inutil el inquirir el tiempo de la vacante para la calidad de los llamados, quando el fuero difiriò fu difpoficion al tiempo de la provifion.

127 Refpondefe, no fer aplicable la inftancia, porque fu Mageftad, como fe ha dicho, ofreciò dar eftas penfiones a naturales, punto que folo obliga a difcurrir quando fe causò fu vacation, pues en aquel fe excitò la Regalia, facultad, y arbitrio de la eleccion de naturales, exclufiva de eftrangeros, como fe difcurre en los beneficios refervados, ò afectos, y en efta fupoficion, no fe percibe la inftancia, ò diferencia de fer el fuero perpetuo, ò temporal.

128 Lo fegundo, la mefma inftancia contiene notoria contradiccion, diziendo, que fi la ley *es perpetua, eftaràn contemplados los q̃ fe hallaren con la calidad al tiempo de la vacante, y que necefsitaràn de confervarla en el de la provifion;* y defpues, *y no fe defpreciaràn los que fe hallaren con la calidad al tiempo de la provifion, aunque les faltàra al tiempo de la vacãte,* Lotter. *de re beneficiar. lib.* 2. *q.* 47. *n.* 91. pues aviẽdo dicho primero, que la calidad avia de concurrir en los dos tiempos de vacacion, y provifion, defpues en vno no puede compadecerfe, *l. is qui ducenta,* §. *vtrum ff de reb. dub. l. qui varia, vel contraria, ff. de teftib.*

N Lo

129 Lo tercero, no pertenece a este caso la doctrina de Lotterio, enseñando que basta tener la calidad del clericato al tiempo de passar la gracia, como regularmente concluyen otros, Roland. à Vallè *cons.* 47 *num.* 59 *lib.* 1. Vivian. *de iur. patronat. lib.* 1. *c.* 1. *nu.* 97. *& seq.* & *p.* 2. *lib.* 6. *cap.* 6. *nu.* 28. porque estas doctrinas miran a la carga de las missas, y prosecuciõ de las presentaciones coram Ordinario, vel Papa, no a la calidad requerida al tiempo de la vacacion, y provision Real, como advierten los mesmos, y queda dicho con Molina *nu.* 93. añadimos a Valenz. *cons.* 83. *num.* 3. 4. Solorz. *Polit. Ind. lib.* 3. *c.* 8. *pag.* 305. *vers. y que la habilidad, ò capacidad.*

130 Prosigue el motivo: *decimo quia qualitas contemplata tantùm debet inquiri tempore possessionis, & gaudij fructus contemplati: quærendo consumationem illius tempore colligendi maturos fructus, non intempestivos, licet haberent ius sibi adquirendi, vt dicitur de vsufructuario, qui si decederet antequam perciperet, licèt habeat ius percipiendi maturos fructus, ad hæredes eius non pertinet, quia est personale, & temporale ius illius. Forus anni millesimi sexcentesimi vigesimi sexti*, titulo de las pensiones; *est temporalis in contemplatione naturalium*], *& licèt indigenæ tempore vnionis, & servitij haberent ius ne distribuerentur pensiones super Episcopatibus in extraneis; attamen extincta, & finita dispositione forali, antequam imponerentur à Rege dictæ pensiones vti fructus non percepti à naturalibus, debent remanere in beneficium Domini Regis, & liberæ facultatis proprietariæ dictæ dispositionis foralis. Ex hac ratione infertur, non fore attendendum tempus vacationis in constitutione pensionum, sed tempus concessionis, qua ius consistit, vt dicitur, solùm, vt nominatio fiat de naturalibus; & ita videtur sufficere, quod capacitas reperiatur tempore quo exercetur à Rege actus distributionis pensionis, vt multotiès affirmavimus.*

131 Insiste el motivo, en que la calidad contemplada se ha de atender solamente al tiempo de gozar del fruto cogiendole sazonado, a semejança del vsufructuario, que muriendo antes de percibirle no passa a sus herederos, y como el fuero sea temporal, aunque los naturales huvieran adquirido derecho para no distribuirse las pensiones en los estraños, fenecida su disposicion antes de distribuirlas, quedaron a favor de su Magestad, como frutos no percebidos, y assi no se deve atender el tiempo de la vacacion, sino el de la concession en que consiste el derecho.

132 Respondese, que por ser el fuero temporal, no lo fue la promessa de lo que vacò en el termino, porque las palabras, *no se puedan dar*, no miran solo al dar, sino a la facultad de dar que precede al acto; y quan distincta sea aquella de este, lo declara el fuero diziendo: *no se puedan dar, ni den*, y la *ley continuus* 137. §. *illud de v. o.* ibi: *illud inspiciendum est, an qui centum dare promisit, confestim teneatur, an verò cesset obligatio donec pecuniam conferre possit? quid ergo, si neq; domi habet, neq; inveniat creditorem? sed hæc recedunt ab impedimento naturali, & respiciunt facultatem dandi; est autem facultas personæ commodum, incommodumq; non rerum, quæ prommituntur*; y assi, como en el instante de la vacacion se adquiriò

riò

riò la facultad, assi tambien el derecho de percibir aquel fruto, y como dize Gotofr. *ad l. nepos 125. de v. sig. cum primum incipit iustè posse, primum incipit teneri, l. vlt. sup. de condit. institution. l. 29. de cond. & demonstr. l. 29. sup. quã. dies leg. ced.*

133 Lo segundo, necessitando la facultad del dar, no puede considerarse liberalidad, ò libertad en el dar, como se dize en el fideicomissario obligado a restituir, *l. vnum ex familia, §. si de falcidia, de leg. 2.* ibi: *eligere debet*, & ibi: *non enim facultas necessariæ electionis propriæ liberalitatis beneficiũ est, l. vtrum, de reb. dub.* Gotofred. *ad l. 1. §. planè, ff. de aqua quotid.* desuerte, que el favorecido por la voluntad tuvo adquirido derecho para que se le diesse cumplimiento, como sienten in *d. l. vnum ex familia*, Dinus, Alberic. Barthol. Castren. Immol. y Peralta referidos por Pereyra *de potest. elig. cap. 16. nu. 12.* Castillo *de vsufr. lib. 1. c. 13. nu. 5.*

134 Lo tercero, porque la facultad de distribuir las pensiones muerto el Obispo yà es fruto del patronado, y vso permitido por su Santidad, con que la temporalidad del fuero no embaraza, y pudo su Magestad desde aquel instante nombrar los pensionarios, *cap. postquam 50. dist. can. obeuntibus 62. dist.* y assi, mal se aplica el exẽplo del vsufructuario que aguarda a coger el fruto sazonado, quãdo la sazon no pende del tiempo, sino de la facultad: luego bien dezimos, que no se ha de atender al exercicio, como se pretende, sino a la vacacion, y facultad, ò como dixo la *Rota* 774. *nu. 9. p. 3. diversor. Regula verò non considerat collationẽ Cardinalis, sed pertinentiam collationis*, Puteus *decis. 48. nu. 6. lib. 3.* Gonzal. *glos. 11. nu. 54. 56.* Vivian. *de iure patron. 2. p. lib. 7. c. 4. nu. 25.*

135 Lo quarto, porque en los mismos terminos del vsufructo limitado, si el que deve prestarle no permite al fructuario voluntaria, ò involuntariamente que le goze, y assi se extingue, no por esso cederà la extinccion en beneficio del obligado, pues deve satisfacerlo, porque el fructuario tuvo yà el derecho adquirido, aunque no el gozo de la possession, *l. arboribus, §. idem tractat.* ibi: *& primo quidem ait posse dici amitti vsumfructum, sed licèt amittatur tamen dicẽdum, quod intra constitutum tempus, ex re fructuarij stipulatus est, fructuario adquiri potest, l. 35.* ibi: *si vsus fructus legatus est, & hæres scriptus ob hoc tardius adijt, vt tardius ad legatum perveniretur, hoc quoq; præstabitur, vt Sabino placuit*, Papinianus *l. qui vsumfructum 36. §. fin. l. quæsitum 37. ff. de vsufr.* ibi: *respondit eius temporis vsumfructum, & operas rectè peti, quod per te tractatum est quominùs darentur*, confirma la razon de esto Angel. *in l. 3. de vsufr.* y con los demàs Castillo *de vsufr. lib. 1. c. 13. num. 4.* ibi: *quod traditio est obligationis executio, & ideo non attenditur traditio, sed sola obligatio, in qua venit datio, &c.*

136 Lo quinto, porque la temporalidad del gozo foral, no puede hazer, que el derecho adquirido dẽtro della ceda a favor de naturales, y de estrangeros, ni de vn principio damos effectũ testati, & intestati, como para la capacidad de suceder considerò el señor Luis de Mol. *de primog. lib. 3. c. 10. nu. 15.* ni reserva, ò libertad de dar estas pẽsiones, *l. cum qui ædes, ff. de vsucap.*

ni

ni de vna momentanea vacacion se produce favor, y odio, inclusiõ, y exclusion de naturales, Rota *d. decis. 774. p. 3. div.* ibi: *aliàs sequeretur, quod idem beneficium ex eadẽ vacatione esset vno tempore liberum, videlicet antequam labantur sex mẽses in quibus poterat Cardinalis conferre: & illis elapsis quando devolvitur ad Archiepiscopũ efficeretur reservatum*, à q̃ se juntan las Rotas *in Favent. Canonicatus 16. Decemb.* 1585 *coram Blanqueto, & in Papien. ben. f. 10. April.* 1617. Gonz. *ad reg.* 8 *glos.* 11. *nu.* 55. Anast. Germ. *de indult. Cardin. §. volumus, nu.* 21. Lotter. *de re benefic. lib.* 2 *c.* 4. *num.* 87. *cum seq.* Vivian. *de iure patronat. p.* 2 *lib.* 7. *c.* 5. *num.* 24. & diximus *in memor. n.* 1. 27.

137 Y con sutil aplicacion de vna doctrina de Baldo *in l. Aretusa*, ibi: *momento peperit, ff. de stat. homin.* dixo Boerio que en estas vacaciones instantaneas se han de estimar las intelectuales, mas que las aparentes, y que si su Santidad crea Cardenal a vn Obispo cõ retencion de su Mitra, se abre la Regalia sin embargo de la dispensacion, porque vacò primero a provision del Rey, *tract. de Regal. c.* 6. *nu.* 4. *pag.* 823. cuyas palabras referimos en el memorial *nu.* 25. y añadimos la *l.* 2. *§. prius ff. de vulg. & pup. l. qui duos ff. de reb. dubijs, l. cum pater, §. fidei, ff. de leg.* 2. Bald. *in l. pacta novissima nu* 4. *C. de pact.* Fenut. *de mom. temp. c.* 18.

138 Y no es menos sutil otra doctrina del señor Salcedo, distinguiendo la esperança variable que nace de las vltimas voluntades de la invariable de los contractos, como enseñan los DD. comunmente *in l. spem, C. de donat.* para mostrar, que promoviendo su Magestad algun Prebendado en Obispo, aũque no vaquen sus beneficios, hasta su consagracion, y possession, *c. cum in cunctis, §. si verò de elect.* sin embargo suele proveerlos desde el instante que le promoviò, vidẽdus *de leg. polit. c.* 14. *vsque ad n.* 18; considerandose afectos ex vrbanitate Summi Pontificis, Marescot. *lib.* 2. *var. c.* 94.

139 Finalmente, esta aplicacion que hizo su Magestad a favor de los naturales, es conforme a las capellanias, ò beneficios pertenecientes a los de alguna Familia, Parroquia, ò Lugar, que llaman Patrimoniales, dotadas con rentas de Padres, ò Patria; Staphileus apud Vivian. *de iur. patron. lib.* 1. *c.* 1. *num.* 104. y assi sola esta asignacion causa derecho invariable en el tiempo asignado, como prueva singularmente la *l.* 1. *§. meminisse* 45. *ff. de aqua quot. & æst.* ibi: *meminisse autem debemus in hoc interdicto totam quæstionem finiri adsignationibus, non enim præparat hoc interdictum causam, vt superiora interdicta, nec ad possessionem temporariam pertinet, sed aut habet ius adsignatum sibi, aut non habet, & interdictum totum finitur*; y assi asignadas estas pensiones a naturales, en ningun tiempo pudieron pertenecer a los estrangeros, vt in terminis Gonz. *reg.* 8. *glos.* 9. §. 4. *num.* 3. 11. 23. Flamin. *de resignat. benef. lib.* 4. *c.* 1. Barbos. *c. post cessionem de probat.* Salern. *cons.* 3. §. 18.

140 Prosigue el motivo: *nec ad rem facit illa ponderatio, scilicèt quod adquisitio & gaudium naturalium debent habere terminum certum, sicq; vacationes debent æstimari in sui favorem; nam in dispositionibus legalibus inter* do-

dominos alicuius rei communis necessarium fore videtur, si dividant gaudium, quod habeant suum terminum certum, & alternativum: quia gaudium resultãs ex Foro, titulo de las pensiones, *vt ex illo satis colligitur, nec est alternativum; nec est certum, aut necessarium, siquidem imponere pensiones, aut desinere illas distribuere super tertiam partem fructuum Episcopatuum, est actus merè voluntarius, sicuti necessarius quod Rex vacantibus Episcopatibus præsentet Sedi Apostolicæ benemeritos; quia non debent existere perpetuò vacantes; & ita diffiteri non posse videtur, etiam quod non attendatur tempus vacationis, habere principium ius, & gaudium naturalium tempore ipso prohibitionis quindecim annorum concedendi pensiones extraneis à* Regno, *quod tempus incæpit, vt multoties retulimus, die vigesima Ianuarij anni miliesimi sexcentesimi vigesimi octavi, & finis, & terminus servitij fuit conclusus dicta die vigesima Ianuarij anni millesimi sexcentesimi quadragesimi tertij, & ita medium, & modus cognoscendi si pensiones fuerunt distributæ contra ius adquisitum naturalibus, minimè debet esse, attendere tempus in quo evenit vacatio, nisi tempus reservationis Papæ, aut distributionis* Domini *nostri Regis, & cum in præsentiarum, liquido appareat in processu hanc impositionem pensionis fuisse factam, & expeditam post tempus servitij; necessario convincitur, non fuisse contra ius, & gaudium adquisitum.*

141 Pretende satisfacer el motivo a la instancia del Memorial adiuncto *num.* 22. 33. sobre que el termino, y gozo comprehendido en estos quinze años consistia en la vacacion de las Prelacias dentro dellos, pues su Magestad no tiene otro determinado para distribuir las pensiones, y dize, que ni los quinze años se pueden considerar como alternativos para gozar los naturales dellas, ni que su Magestad tuvo obligacion de concedersela.

142 Y para que se estime, ò desestime tan inverosimil, y voluntaria evasion, se deve revocar a la memoria, que vna de las condiciones con que se suplicò este servicio (mas de justicia segun las leyes de las Provincias, y dictamen de las nuestras, que de mera gracia) fue *que de aqui adelante todas las Prelacias, y pensiones Eclesiasticas de dicho Reyno se den, y provean en naturales dèl*, assi lo dize el acto de Corte, *tit. oferta del servicio voluntario, pag.* 53. y su Magestad lo ofreciò tambien, como parece de la Rubr. *que las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados del Reyno se den a naturales dèl*, y en el Fuero: *que por todo el tiempo de la vnion, y servicio las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados del Reyno, no se puedã dar, ni den sino a naturales dèl*; y aũque como dize el Emperador Iustiniano *Novell.* 44. *c.* 1. §. 3. *Nihil inter homines sic est indubitatum, vt non possit (licèt aliquid sit valdè notissimum) tamen suscipere solicitam quandam dubitationem*, no llegamos a percibir la solicitud que en la intencion, y literal sentido de esta suplica, Rubrica, y Fuero pueda ocasionar la menor duda para estimar por arbitraria la distribucion destas pensiones, pues consta manifiestamente, que los naturales las suplicaron para si, que se les concedieron, y que se negaron a los estrangeros del Reyno, si yà no se incurre en la imbecilidad intolerable de estoicas opiniones, de

quibus Senec. *ad Lucil. epist.* 88. Lipsi. *lib.* 2. *ad Stoic. Philos. dissert.* 4. Federic. Scot. *resp.* 13. *num.* 5. *t.* 2. Andr. Kiniq. *de Saxon. non prov. iur. c.* 3.

143 Lo segundo, quando la letra del Fuero no expressàra tãto su fin, podiamos suponerle por la immemorial costumbre de cargarse estas pensiones en las Prelacias, y assi se colige del *Fuero* 2. *de Prælatur.* ibi. *y lo dispuesto en los Obispados aya lugar en las pensiones impo[n]ederas, &c.* y en el sumario de la *l.* 1. *tit.* 6. *in fine, p.* 25. *lib.* 1. *Recopilation.* se dize: *estàn en possession los Reyes de Castilla de immemorial tiẽpo a esta parte de cargar pensiones sobre los Arçobispados de estos Reynos, hasta la tercia parte del valor de la renta, y por el año* 1611. *se tomò acuerdo que fuesse hasta la quarta parte del valor de cada Iglesia, descontando el subsidio, y escusado, costas, y administracion, cobrança, y venta de pã, y en quanto a si ha de ser tercia ò quarta parte no se observa punto fijo; depende de la voluntad de su Magestad segun las circunstancias del tiempo, y calidad del Obispado*, estilo que tambien se observa en las provisiones de la Corona de Aragon, y corresponde a la Dataria con la clausula inserta en las Bulas, *quorum tertiam partem omnes pensiones huiusmodi, seu tam antiquæ quã modernæ pensiones huiusmodi in simul, ut accepimus, non excedunt*, como en nuestros terminos observaron Flam. Paris. *de resignat. lib.* 6. *q.* 2. *n.* 39. Michael Roisel *histor. iurisdict. Pontif. lib.* 2. *cap. ult. num.* 11. Garcia *de benefic. p.* 1. *c.* 5. *nu.* 395. Tonduto *de pension. c.* 25. *num.* 29. y en fuerza de esta costumbre, la suposicion de distribuir las pensiones, lo es tambien para imponerlas, y assi ofreciò su Magestad en este Fuero, imponerlas, distribuirlas, y conceder las a naturales, *glos. in l. mancipia, C. de serv. fugit.* vbi Iacob. Butrigar. Bald. Dec. & Curt. Valenz. *cons.* 18. *nu.* 126. *cum seq. & cons.* 130. *num.* 47.

144 Lo tercero, porque dudar de esta obligacion es, confessar la superfluidad de este fuero contra su naturaleza, *l.* 109. *de leg.* 1. debilitar las promesas, *l. stipulatio* 17. *l. si quis* 43. *l. & ideo* 44. *ff. de v. o.* frustrar la recompensa, *l. fi. C. de pact. int. empt.* malograr el beneficio, *l.* 1. §. *planè* 44. *ff. de aqua quotid. & estiva* impugnar la verosimilitud, *c. quia verosimile, de præsumpt.* lo frequente, *l. nam ad ea ff. de leg.* oponerse a la intencion, *l. Iurisgentium*, §. *pactorũ. ff. de pact.* a la prudencia de la Corte General, *l. si Imperialis, C. de legib.* y al cariño de la patria justamente censurado de la politica de Iustiniano, *Novell.* 38. §. 4. ibi: *quoniam autem vidimus quosdam, sic adversos esse contra proprias patrias, ut eligant potius alijs suas relinquere substantias, &c.*

145 Sobre esta satisfacion, se puede discurrir tambien, y fundar, que el gozo de estos quinze años sirviò como de alternativa favorable a los naturales, pues passados ellos su Magestad podia proveer mas generalmente en los de la Señoria, que no nos excluyen, como se ha dicho, y assi el gozar antes, y no gozar despues precisamente, alternativa fuè, aunque limitada, siendo accidental el tiẽpo, yà sea de horas, *l.* 5. §. 1. *de servit.* ibi: *usus servitutum temporibus secerni potest, ut quis post horam*

ram tertiam, usque in horam decimam, ea iuste vtatur, de dias, *d.l.* 5. §. 1. ibi: *vel vt alternis diebus vtatur, l.* 1. §. *item quæsitum. & seq. ff. de aq. quotid. & æstiv.* ibi: *alternis diebus* duces, meses, *leg. Mavia* 44. *ff. de manum. testam.* ibi: *alternis mensibus lucernam accendant*: años, *l. & puto* 16. §. *usufructus, ff. fam. ercisc.* ibi: *alternis annis adiudicari potest, l. quoties* 34. *de usufr.* ibi: *alternis annis vtatur, l.* 35. §. 1. *ff. locat.* y de otros tiempos, y mensuras, *l. arbor*, §. *aquarum usus, ff. com. divid.* ibi: *divisum tamen aut mensura, aut temporibus, l. cum constet* 5. §. 1. *ff. de aqua quot. & æstiv.* ibi: *vt permutatis inter se temporibus aqua vterentur for.* 2. *de consort. eiusd. rei*, ibi: *dividere redditus per dies, aut per hebdomadas*, y lo fundavamos arriba con Gonz. y en terminos destas leyes con *Salern. c.* 3. §. 18.

146 Prosigue el motivo: *nec nos offendit alternativa concessa Episcopis in regula* 8. *Cancellariæ, quia illa loquitur cum expresione vacantis, ibi: extra curiā ipsam vacare contigerit. in nostro foro, titulo* de las pensiones, *non existit expressio vacationis; imò clarè legitur in impositione pensionum super Episcopatibus, & Archiepiscopatibus fore considerandum tempus concessionis, seu provisionis*,

147 Pretendese eludir la paridad de la alternativa entre su Santidad, y los Ordinarios, para discurrir la vacacion, y provision en nuestro caso, y responde, que la regla la expressa, y el fuero solo el tiempo de la concession. Mas como se ha repetido, el fuero supuso la vacacion, prohibiò la facultad de dàr, y el dar, y assi es violar su intencion, y letra reducir la facultad al acto, dexando el principio de la obligacion, y gozo de los naturales: a que añadimos, que su Magestad ni da, ni provee pensiones propiamente, solo nombra personas para obtenerlas de su Santidad, como se vè en la formula: *supplicatur pro expeditione cum reservatione pensionis annuæ in favorem nominandæ personæ*, de qua Paris. *de resign. lib.* 6. *q.* 2. *nu.* 39. Tondut. *de pension. q.* 25. *nu.* 29. mas el fuero vsa de ambas vozes vulgares para explicarse mejor, *l. sed & si*, §. *præscribere ff. de instit. act. l. leges sacratissimæ, C. de legib. auth. te nō alien.* ibi: *& non paterna voce legem conscripsimus, sed hac comuni, & græca, vt omnibus sit nota propter facilem interpretationem*, Roman. *l.* 1. §. *fin. de v. o.* Bobad. *in proœm. polit. nu.* 13. *&* 15.

148 Prosigue: *nec nobis nocet exemplum supra allegatum heredum, quia lex expresse requirit in illis capacitatem, vel tempore mortis testatoris, aut tempore delatæ hæreditatis, in illis datur retrotractio à morte defuncti; hæres enim quandoque adeundo hereditatem, iam tunc à morte successisse defuncto intelligitur; in foro non legitur in constitutione pensionum alia expresio temporis nisi provisionis, in his non datur retrotractio aliqua ad tempus vacationis, & cum tempore distributionis istius pensionis à Domino Rege, & confirmationis Pontificis, iam erat extinctus forus servitij; cum vacatione Episcopatuum nullum ius fuit adquisitum naturalibus, quia illam non consideravit dispositio foralis, nec potest transmitti in ipsosmet naturales post fori extinctionem: si antea Rex non declaravit animum tribuendi pensiones indigenis.*

146 Pre-

149 Pretende satisfacer el motivo al exemplo de los herederos, y calidad requerida al tiempo que muere el testador, *Memor. nu.* 24. y responde, que assi lo requiere la ley civil, y no el fuero. Mas tambien nos remitimos a lo que se ha ponderado en dicho memorial, y en este.

150 Prosigue el motivo: *nec nostrum iudicium labefactat argumentum illatum ex regula Catoniana, quia lex exigit precisse habilitatem tempore testamenti, in nostro casu forus solum querit idoneitatem tempore concessionis pensionis.*

151 Pretende satisfacer a la instancia de la regla Catoniana diziendo, que el fuero mirò la capacidad al tiempo de la concession, a que tambien avemos satisfecho por esta parte sępè, sępissimè.

152 Prosigue el motivo: *nec est alicuius ponderis dicere, foros velle ipsammet aptitudinem instantaneam tempore vacationis, tam in beneficijs, quam in pensionibus, inferunt* ex foro secundo de Prelaturis, *ibi*: y lo dispuesto en los beneficios, &c. aya lugar assi mesmo en pensiones imponederas; *facile ergo satisfit animadvertendo, quod illud verbum*, pensiones imponederas, *non respicit vacationem aliquam, nisi actum imponendi, & reservandi pensiones; nec nostrũ dictamen evacuatur, dicendo, pensiones sequi beneficia, sicuti servitutes prædia quia pensiones sequuntur beneficia, hoc est, ad hoc, vt solvat illas, vti onus reale, quilibet successor in beneficio, percipiens fructus illius. Secundo respondemus, hanc propositionem, fore intelligendam de pensionibus iam constitutis super fructibus, & reditibus beneficiorum, & Episcopatuum, quia si non stant constitutæ, non datur existentia pensionum, quæ valeant sequi beneficia, cum exemplo servitutum quæ, licèt adsit promissio, obligatio, & actio vt valeant constitui, & imponi, nequeunt transire cum prædio, prius enim est, vt sint, quam vt transeant, quia non entis nullæ sunt qualitates, nec sola venditione fundi dominantis, aut servientis, transit obligatio activa, aut passiva constituendi servitatem; quod hic agitur, est, quod tempus debeat considerari in impositione pensionum, validè, & cum effectu antequam constituantur; & ita afirmandum videtur, quod licèt verum sit, pensiones impositas sequi beneficcia, hoc non probat, vt debeat attendi tempus vacationis ad adquisitionem, & facultatem imponendi pensiones super fructibus Episcopatuum.*

153 Responde el motivo al argumento de seguir las pensiones a los beneficios como cargas reales, y como las servidumbres a los predios, a la equiparacion que hazen los fueros, especialmẽte *el* 2. *de Prælatur.* de las prelacias, y pensiones, ibi: *y lo dispuesto en los beneficios, prelaturas, y dignidades eclesiasticas aya lugar assi mismo en las pensiones imponederas en qualquiera manera sobre los Obispados*, y q̃ observandose en estos el tiempo de la vacacion, *foro de los Obispados*, ibi: *quando vacaren por el tiempo de la union, y servicio*, tambien se avia de observar en las pensiones que por derecho, y fuero se igualan: y ocurre diziendo, que las palabras *pensiones imponederas*, miran al acto de imponerlas, y reservarlas, y no al

ins-

161 Pondera la quasi possesion del pensionario, su nominacion, sus Bulas, sin averse opuesto subrepcion, ni obrepcion, y que assi justamente se deve mantener en ella.

162 La suposicion del motivo es incierta, pues todo el argumento de la lite es vna excepcion continuada de nulidades de la nominacion, gracia, y possession en perjuizio de los naturales, general, y particularmente.

163 La gracia se impugnò, por no ser de la intencion de su Santidad, que las Prelacias, beneficios, ò pensiones pertenecientes a naturales se concedan a estrangeros, constando por ella, y otras probanças, que el señor D. Francisco es de la dioceſi de Toledo, *Can. nullus, 61. dist. cap. fin. de cler. pereg. cap. bonæ el 2. §. intelleximus de postul. prælat. cap. quoniam in plerisq; de offic. iud. ord. cap. ne pro defectu de elect. Pragmaticas, y leyes de Castilla, y Valencia, fuer. 1. de prælatur.* ibi: *antes sea empachada por todos los remedios que fer se devrà, y podrà la execucion de qualesquiere bulas, provisiones, institucions, ò gratias*; y prosigue adelante en el versic. *è que para empachar, &c.* y mas abiertamente en el fuero 3. *eod. tit.* Molino *v. alienigena,* Gregor. Lopez *in l. 13. tit. 15. part. 1. vers. de aquel Obispado,* Gonçalez *ad reg. 8. Cancel. glos. 5. §. 6. num. 11.* Cened. *q. can. 18.* y se hallan estas leyes de la Corona en su razon, y equidad confirmadas por la Santidad de Sixto V. como consta del fuero de Valencia 127. *del año* 1604, Memor. adiuncto *nu. 42.*

164 Impugnòse tambien la possession por constar de su titulo vicioso, como en terminos de pensiones advierte muy al proposito Flores Diez de Mena *lib. 1. var. q. 12. nu. 37.* y transcriviendole Riccio *in prax. var. resol.* 340. y como no estimada, y contraria a las disposiciones de las leyes, *l. cũ sponsus, §. 4. de publ. in rem act. l. 3. ff. de acquir. pos. l. 3. §. ex furtiva, ff. de pec. l. communi dividundo, §. inter prædones, ff. com. divid.* y con Nicol. de Millis, Rebuf. Menoch. Cancer, y Posthio lo ponderamos en el *num.* 43. trayendo los textos canonicos, leyes de Castilla, y Pragmatica del señor Rey D. Alõso tercero de Valencia, y podemos transcrivir las palabras del fuero 1. *de prælatur.* por ser tan essenciales, ibi: *è que para empachar las cosas sobredîtas ò alguna de ellas, los qui las colaciones elecciones provisiones, ò gracias sobreditas faràn, è los estrangeros qui las prelaturas, dignidades, oficios, adminiſtraciones, comandas, ò beneficios contra tenor del present fuero avràn, tendrã, posideràn, no puedan aver recurso a firmar de dreyto por via de contrafuero; è si tal firma daràn, que no les sea proveida, è si obtendràn inhibicion, que no sea obtemperada*; y del fuero 3. ibi: *que el dicho estrangero no pueda obtener en manera alguna en el articulo de litependente, ni en el possessorio en la primera instancia, ni en grado de apelacion, aunque tenga mejor titulo que el natural Regnicola, el qual antes desde agora se declara por mejor que el de el estrangero, quitando toda facultad de en otra manera poderlo pronunciar, ni declarar*; y assi dize el gran practico, y Consejero Luis de la Cavalleria, ibi: *ex isto foro apertè colligitur quod extraneus à Regno dicitur incapax*

ad

ad beneficia, adeò quod eius titulus habeatur pro non titulo quoad possessionem, Portol. §. *alienigena. nu.* 18. y mucho mas aviendo clausulas derogatorias, è irritantes, como latamente fundamos en el *Memor. adiuncto nu.* 17. con el fuero 2. *vers. se aya de observar*, *tit. de prælatur.* fuero, *que las pẽsiones del año* 1626. ibi: *que assi en la observancia*, y con el de 1646. *tit. que las pensiones*, glos. Ruin. Marant. y Salerno, pũtuales interpretes de estas leyes, a que añadimos la autoridad de Mandosio *ad reg.* 31. *q.* 11. *nu.* 6. 9. Flamin. *de resign. benefic. lib.* 6. *q.* 5. *nu.* 57. & *lib.* 5. *q.* 6. *n.* 220. Kochier *ad reg.* 8. *glos.* 11. y que impiden la manutencion dixeron Æneas de Falconibus *de reservat. q.* 4. *effect.* 11. Nicolaus Garc. *p.* 5. *c.* 1. §. 9. *nu.* 412. Ioann. Kochier, *d. reg.* 8. *glos.* 11. y mas particularmente en materias temporales, en que tienen los Reyes suprema autoridad para prohibirlas, como advierte Carlos Febret *de appellat. ab abusu, lib.* 3. *c.* 1. *pag.* 364.

168 Siendo pues cierta la cõtradiccion que se ha hecho, y que la posses on contraria causada de titulo vicioso, y obrepticio es reprobada justamente por derecho, y leyes de todos los Reinos, y especialmente de nuestros fueros, no alcançamos la justificaciõ con que pueda dezirse que el señor Don Francisco probò mejor su possession que el Prelado Titular, y mas aviendo la Corte misma admitido su firma en conformidad de votos, como es notorio, siguiendo la intencion, comprehension, y letra de este fuero.

165 Prosigue el motivo: & *dato sine præiudicio veritatis, quod dubiũ versaretur, quod verè non adest, an debeat attendi tempus vacationis Episcopatuum in impositione pensionum super illis, an verò tempus concessionis Regis, vel Papæ, illam reservantis: hæc exceptio, vtpote dubia, non admittitur in iudicijs possessorijs, sed ad articulum proprietatis spectat tanquam altiorem indaginem requirens: solum namq; in interdictis possessorijs admittitur exceptio incontinenti, & manifestè probata.*

166 Dize el motivo, q̃ quando huviesse duda sobre si se ha de mirar el tiempo de la vacacion, ò distribucion de las pensiones, se avia de remitir al juizio de la propriedad, por no convenir tanto su discusion a los possessorios.

167 Respondemos en primero lugar, que la otra parte ha pretendido justificar su possession cõ el nombramiento Real, y gracia Pontificia, y assi es preciso examinarlas para estimar su influencia, sin que pueda impugnarlo la misma que los trae, y exhibe para el mismo fin, *l. fin. C. de fruct. & lit. expens. l. petendæ, C. de tempor. in integr. restit. c.* 2. *de mut. petit.* Menoch. *de ret. remed.* 3. *sub num.* 683. Rota *recent. decis.* 698. *num.* 3. *p.* 2. Posth. *de manut. obs.* 42. *nu.* 155.

169 Lo segundo, porque los titulos de la otra parte vienẽ vulnerados con el examen, y sentencias del inter, y plenario possessorio, y assi, ni son notorias, ni exequibles, *l. fin. C. de edic. Div. Adr. tol.* post Monach. Geminian. Galles. Marches. Gonzalez *ad reg.* 8. *glos.* 6. *in annotat. nu.* 223. Amat. *p.* 2. *resol.* 82. *n.* 16. Fontan. *decis.* 401. *nu.* 15. & fuit decisum in *iurisfirma D. Ludovici de Exea mens. Octob. ann.* 1634.

170 Lo

instante de su vacacion; y que el seguir las pensiones a los beneficios, se entiende de las yà constituidas, porque sino lo estuviesan, no los siguieran.

154 Mas esta satisfacion no subsiste, porque si en los Obispados se mira la vacacion para adquirir los naturales derecho de ser nombrados, y lo dispuesto en ellos, corre en las pensiones, queda indisoluble la instancia, arg. *l.* 1. *ff. de legat.* 1. y la voz *lo mismo*, lo confirma, repite las mismas calidades, excluye esta interpretaciō, y supone aquella misma facultad de nombrar para ellas a naturales, *l.* 8. *C. de instit. & subst.* A mas, que hablò de *pensiones imponederas* en virtud de la facultad antecedente, causada por la vacacion tan momentanea en ellas como en los Obispados, proveyendo a todos tiempos, y casos, *l. leges sacratissimæ, C. de legib.* y finalmente siendo esta carga regular, y succesiva hasta la tercera, ò quarta parte, tiene necessaria adherencia cō la vacacion, y regalia de imponerlas, y lo que se discurre en las dos partes que van con la Prelacia, se considera con la perteneciente a las pensiones.

155 Prosigue el motivo: *& omnibus obiectionibus ponderatis à Dominis Episcopo, & Deputatis, unica ratione satisfacimus, scilicèt loqui, aut legibus, & dispositionibus vacantes expressantibus, aut legibus, & dispositionibus non habentibus limitem nec terminum in sua duratione; at in foro, titulo*: de las pensiones, *non adest verbum aliquod vacationis, nec existit perpetua dispositio, sed tantum temporalis tempore unionis, & servitij.*

156 Responde finalmente el motivo a todas las objeciones ponderadas por esta parte, que las leyes, y disposiciones contrarias hablan, ò expressando las vacantes, ò sin termino de su duracion, como lo tiene el fuero de las pensiones. A estas satisfaciones avemos respondido redundantemente.

157 Prosigue el motivo: *superest igitur respondere alteri argumento, nempè, quod si tantum debet attendi tempus impositionis pensionum, & non tempus vacationis Episcopatuum: quod dispositio foralis, titulo*: de las pensiones, *prorsus remaneret inutilis, & infructuosa naturalibus, quia Reges nostri, vt supra affirmavimus, non habent terminum præcisum ad præsentandū personas benemeritas Sedi Apostolicæ vacantibus Episcopatibus, nec ad constituendam pensionem super illis: quia licèt verum esse fateamur, speciale esse in Regibus Hispaniæ non currere tempus trium mensium ad præsentandū personas habiles in Episcopatibus suæ Coronæ ex legitima præscriptione, qua Reges tuti sunt, & quandocumque poterunt contradicere, & reclamare provisionibus Pontificis, quia semper intra terminum reperiuntur: attamen non ex hoc infertur fore licitum, & permissum Hispaniarum Regibus contra tot decreta Cōciliorum, & diversorum Sanctorum Patrum differre in dispendium suarum Ecclesiarum, electiones, & præsentationes suorum Prælatorum, imò habent obligationem naturalem, & divinam, quam citius commodè possint, electionem Pontifici præsentare: igitur affirmari non potest, existere in libera voluntate Regum differre provisiones Episcopatuum; nec potest præsumi, Regē vsurum ista dilatione animo defraudandi dispositionem foralem, hocque in-*

di-

directo velle forum remanere sine effectu aliquid operandi. Præterea constat in processu in casu præsenti, tempus vacationis Episcopatus Tirasonensis fuisse causatum vigintiquinq; dies antequam concluderentur quindecim anni servitij, & in tam stricto tempore, adhuc in qualibet persona particulari non remaneret vllum genus suspitionis, quod ista pensio non potuit concedi intra tempus vnionis, & servitij.

158 Quiere satisfacer el motivo a la instancia propuesta en el *Memorial adiuncto n.33.* de que no atendiendo al instante de la vacacion, no se daria termino fixo para el gozo de los naturales, por no tenerle su Magestad para proveer, ò nombrar personas; y responde: que si bien ha prescrito su Magestad esta facultad, tiene obligacion de presentar, y no dilatar las provisiones libremente, no deviendo presumirse voluntaria dilacion, y frustracion del fuero, particularmente aviendo vacado la Mitra de Tarazona solos veinte y cinco dias, para cumplirse los quinze años.

159 Reconocemos que su Magestad no tiene termino fixo para proveer las vacantes de Regalia, por su excelencia, y especial mencion: *Imperialis fortuna omnes supereminet alias, l. cum multa, C. de bon. quæ liber. cap. ne aliquid de privileg. cap. fin. de offic. deleg. in 6.* Kochier, *punctim ad reg. 8. glos. 10. & reg. 42. Cancellar.* Mas no que las vacantes de prelacias, y pensiones reservadas a naturales, y no proveidas dentro de su termino foral, se hagan liberæ collationis a favor de estrangeros; y aun los Ordinarios, y su Santidad proveen los beneficios devolutos cõ su calidad, *cap. ne pro defectu de elect. clem. 1. vbi glos. 1. v. Monasterium de suppl. negl.* Lotter. *de re benefic. lib. 2. q. 24. n. 62.* Ni esta promesa se considera con prerrogativa de dignidad, sino como contrato particular, vt servetur æqualitas, *l. Iulianus, §. si à pupillo, ff. de action. empti,* Gonzalez *glos. 43. nu. 107. glos. 58. nu. 16.* Lotter. *sup. lib. 2. c. 40. nu. 70.* ni la tardança mejora, ò altera la obligacion, *l. arboribus, l. 35. l. 36. §. fin. l. quæsitum 37. ff. de vsufr.* Castill. *sup. de vsufr. lib. 1. c. 13. nu. 4. 5.* antes considerãdo ser beneficio, y promesa Real, se aumenta la buena fe, y el favor para mas cumplirse, vt diximus *Memor. num. 35. 36. pag. 22. 23.* Lotter. *sup. nu. 103.*

160 Prosigue: *& licèt fundamenta supra allegata, & ponderata nobis suficientia fore videantur, ad obtinendam victoriam, D. Franciscus à Borja adhuc habet alind firmissimum: scilicèt, quia plenè constat ex processu dictũ D. Franciscum esse in quasi possessione exigendi hanc pensionem ferè per triginta annos, vlterius exhibuit titulum, seu Bullam pensionis, & gratiam Domini Regis Philippi Quarti; & his titulis nulla est opposita exceptio obreptionis, seu subreptionis, imò veros, authenticosque esse profitentur omnes collitigantes. Præterea tritum, & commune dicterium est in iure, & foro, in possessorio plenario melius probanti esse possessorem, adiudicari possessionem, & existendo, prout existit probatum in processu, testibus, & instrumentis iteratis, & repetitis solutionibus, & alijs adminiculis esse in possessione exigendi istam pensionem; rectè, iusteq; receptam fuisse à nobis iurisfirmam dicti D. Francisci iudicamus.*

161 Pon-

170 Lo tercero, porque la duda suscitada sobre el fuero, solo mira a su interpretacion declarativa, que siempre es inescusable, como enseña la *l. 2. §. 5. de orig. iur.* diziendo: *his legibus latis cæpit, vt naturaliter evenire solet, vt interpretatio desideraret prudentium auctoritatem necessariam esse disputationem fori*; y esta es mas de la obligacion de la Corte, *for. quod in dub. non cras. for. 1. de consult.* y siendo el derecho cierto, *l. ornamentorum, ff. de aur. & arg. leg. l. ancillæ, C. de furt.* no ay que probar, *l. fin. ff. de iure iur.* sino discurrir sobre las doctrinas, *l. vnic. C. de senten. quæ pro eo quod interest*, ibi: *in alijs autem casibus qui incerti esse videntur, Iudices qui causas dirimendas suscipiunt per suam subtilitatem requirere*, vbi post alios Rebuf. & Percir. Personal. *de adipisc. n.* 408. *vers. hincq; est*, particularmente admitiendose en estos juizios las probanças q̃ incontinenti se muestran, *l. 3. §. ibidem ff. ad exhib. l. ille à quo, §. si de testamento, ff. ad Trebell.* Rota *decis.* 374. *to.* 1. *recent. Farinacij*, Posth. *de manut. obs.* 42. *nu.* 153. Merl. *lib.* 1. *contr.* 96. *nu.* 11. *for. 1. de ord. cogn. for. como segun la clausula, for. item por dar* 23. *for. yà sea* 32. *tit. de apprehens. obs. item si apponatur, tit. de probat. faciend. cum charta*, Molin. *v. exceptio notoria*, Ludov. de la Cavalleria *ad for.* 23. Bardaxi *ad for. por quanto* 25. *de apprehens.* Sesse *de inhib. c.* 5. §. 1. Ramir. *de leg. Reg.* §. 20. *nu.* 53. Pastor *ad for. 1. de ord. cogn.* præcipuè in Tribunalibus Supremis ob Senatorum spectatam peritiam, *l. 1. ff. de offic. Præf. Pret. l. eum qui temere, ff. de iudic.* Hart. Pistor. *lib.* 4. *q.* 10. *nu.* 31. Illiger. *comment.* 22. *c.* 1.

171 Lo quarto, porque si biẽ es arbitrario el remitir las excepciones dudosas al juizio de la propriedad, Menoch. *de arbitr. lib.* 2. *cent.* 1. *cas.* 20. Posth. *de manut. obs.* 42. *nu.* 72. mas devense regular por sus circunstancias, y razones en que se fundan estas leyes de todos los Reinos, no con arbitrio difuso, y vago, aumentando los abusos, que las nuestras han querido prohibir, mas antes evitandolos con la equidad, y religion del Iuez, Cicero *pro Cluentio*, ibi: *Sapientis iudicis est semper, non quod ipse vellit, sed quid lex, & religio cogat, cogitatè animadvertere. Tum illud est hominis magni, & sapientis cum ille iudicandi causa tabellam sumpserit, se non putare esse solum, neque sibi quodcumq; cupierit liceret, sed habere in consilio legem, religionem, æquitatem, & c. l. in fundo, ff. de rei vindic. c. iu licet. 3. q. 7. c. fin. de transact.* ibi: *in his verò super quibus ius non invenitur expressum, procedat æquitate servata semper in humaniorem causam declinando secundum quod personas, causas, loca, & tempora videris*, Lucas de Penna, *l. 2. C. de Numer. & Arcar. lib.* 12. Paris. *cons.* 56. *num.* 5. Menoch. *lib.* 1. *de arbitr. q.* 14. Merl. *lib.* 1. *contr.* 96. *nu.* 17. & in alternativa collatione, Lotter. *lib.* 2. *de re benef. c.* 40. *num.* 102. in *Memor. nu.* 44.

172 Lo quinto, porque esta pretension no es dudosa, y se ha discurrido, y discutido exactamẽte, y no aviendo que añadir, bastarà lo examinado para dar fin a esta lite: *l. si autem 2. ff. de negot. gest.* ibi: *si quocumq; modo ratio compensationis habita non est a iudice potest contrario iudicio agi; quod si post examinationem reprobatæ fuerint*

pensationes, verius est, quasi re iudicata amplius contrario iudicio agi non posse, quia exceptio rei iudicatæ opponenda est, l. quod in diem, §. 1. ff. de compensat. Philip. Masin. *ad l. qui Romæ 122. § duo fratres ff. de v. o. & lib. 1. selectar. c.* 34. Scacia *de re iudic. glos.* 14. particularmente tratandose en fueros exclusivos de estrangeros, que desestiman sus titulos, quitando toda facultad de en otra manera poderlo pronunciar, como dize *el tercero de prælaturis.*

173 Finalmente dezimos, q̃ remitiendo esta excepcion a la propriedad, padecerian conocidos perjuizios, Reyno, Prelado, y demàs interessados en esta vacante, pues reduciendose a que solos Aragoneses fueron habiles dentro los 15. años para obtener estas pensiones, y aviendo de citarse al pensionario en Castilla ante el Ordinario Eclesiastico, se necessitava pedir alli, q̃ se guardassen los fueros de Aragon, que excluyen a Castellanos de este gozo, y dexanse de ponderar las dilaciones de vna nueva, y tercera lite, si es que ay animo para seguir essa fortuna, de quibus *in Auth. vt Iudices non expectent sacr. ius.* ibi: *ne dilationes negotijs fiant, & aliud rursus principium examinationis accipiant, for. de razon escrita, tit. forus Inquisit.* y es negocio de mucho cargo remitir sin necessidad las dudas al petitorio, como christiana, y doctamente advierte el señor D. Iuan de Solorzano *de Indiar. Gub. lib. 2. c.* 29.

174 Prosigue el motivo: *accedat altera ponderatio, quod tam de iure, quam de foro ad obtinendum in possessorio sufficit pensionarium esse in possessione exigendi, sine exhibitione aliqua tituli, vt multoties invenimus, in Regno Aragonum, Senatum ita censuisse.*

175 Assienta el motivo, que para obtener el pensionario en el juizio possessorio, le basta segun derecho, y fuero probar la possession, sin exhibir el titulo, y que assi se ha juzgado muchas vezes.

176 Respondemos, que no se alcança la comprobacion de estas asserciones, particularmente en nuestro caso, siendo el titulo nulo, la possession reprobada, no manutenible, y sin titulo ninguna. Lo cierto es, que solo su Santidad puede hazer gracia de pensiones perpetuas, como lo reconoce el motivo, *vers. nec nos*, esta necessita de escritura, y formal estilo de la Cancellaria, *l. 1. C. de mandat. Princ. Si quis adserat*, dize, *cum mandatis nostris secretis se venisse, omnes sciant nemini quicquam nisi quod scriptis probaverit, esse credendum, sed sacras nostras litteras esse quærendas, for. por quanto de fide instrum. for. vt debitum non possit probari*; y assi no le basta al pensionario pedir ser mantenido, sino justifica tener la pensiõ reservada auctoritate Apostolica, y assi se practica en la obtencion de las firmas possessorias, ex *l. 4. §. hæc autem actio, ff. vi bonor. raptor.* Lotter. *de re benef. lib. 1. q. 37. à nu. 49. vers. contrarium*, Posth. *de manuten. obs. 22. nu.* 40.

177 Esto procede mas precisamente en Tribunales seculares, a donde no se mantiene a quasi possee dores de beneficios, sin los titulos para colorar sus possessiones, por no canonizar viciosos ingressos, *cap. ex frequentibus de insti-*

ſtitut.cap.beneficium de reg.iur.in 6. cap.vnic.de eo qui mit.in poſ. ibi: *in ipſorum poſſeſsionem ſtatuimus non mittendum, ne per hoc ad ea ingreſſus patere valeat vitioſus,* Oliba *de iur. fiſc.c.15.num.27.28.* Canc.3.*var.c.14.nu.24.for. fin. de prælatur.for. por quanto 25.de appreh.verſ. è lo ſobredicho,* Portol.*v.apprehenſio,2.nu.96.* Cened.*q.can.45.nu.* 15. y aunque no ſe mantiene a los penſionarios como a los beneficiados, ſegun colige el motivo, *verſ. octavo quia licèt,nu.* 120. no es por no comprehenderſe las penſiones en el nombre de beneficios, ſino porque los penſionarios, ni ſon ſeñores, ni acreedores con clauſulas de precario, y facultad de obtener en el poſſeſſorio como otros que las tienen Suelv. curſim, *conſ.* 38. *in fin.* y aſsi piden, y ſe les manda pagar la penſion como carga ordinaria del beneficio, mas ſiempre moſtrando in promptu ſu titulo, ſin que aya coſa mas practicada, *l.hactenus.ff.de vſufr.ex cap.querelam,* vbi Abbas *notab.3.de elect.for. por tal 17.de appreh.* vbi Bardaxi *n.* 4.9.Portol.§.*apprehenſio el 1.n.66.* Suelv.*conſ.31.à nu.12.conſ.38.nu.*12. & fuit ſæpius pronunciatum *in proc. D. Petri de Villanueva ſup. invent.in Cur.D. I. A.* & de his ſatis.

178 Concluye el motivo con el verſ. *Tandem ponderationes fororũ, excludentes alienigenas à gaudio, & poſſeſsione prælaturarum, cœterorumque beneficiorum, & rationes præciſè hoc perſuadentes, faventeſq; naturalibus non adaptantur huic cauſæ, quia hic non verſamur in terminis in quibus loquuntur fori repellentes extraneos à Regno à gaudio officiorum, & beneficiorum, ſed ſumus in illa propoſitione, toties à nobis repetita, quod tempus debeat attendi in diſtributione penſionum, an tempus vacationis Epiſcopatuum, an tempus impoſitionis factæ à Rege, an tempus reſervationis Pontificis? in qua ſatis ſupra immorati fuimus. Et aliàs attentis, contentis, &c.*

179 Reduce el motivo ſus diſcurſos al punto principal del tiempo de proveer eſta penſion, ſi ſe deve mirar el de la vacacion, cõceſsion, ò reſervacion; y que aſsi no militan en eſte caſo las razones de los fueros, que excluyen a los eſtrangeros de los beneficios.

180 Eſta deſpedida ſe conſidera leviſsima, con poca reflexiõ de lo eſcrito, y ſin embargo levi manu non nihil attingemus. Concedeſe, que el punto individual, pertenece a lo proveido en el fuero, *que las penſiones, pag.* 17. *Cur. an.* 1626. y niegaſe que no pertenezca a los antiguos, porque ſe entiende con toda verdad, y juſtificacion (aunque no huviera fueros tan expreſſos) que ningun eſtrangero que en ſu provincia no admitieſſe el Aragonès con igual participacion, y permiſſo de ſus leyes, no devria gozar de los frutos y beneficios de la nueſtra, porque las razones de la honeſtidad, caridad, ſociedad, conciencia, y juſticia, que ponderan los derechos, leyes provinciales, y Doctores, todas militan, y conſpiran en ſu excluſion; y ſiendo eſto verdad irrefragable, debilidad ſerà de nueſtro entendimiento, ò afecto demaſiado de la cauſa, ò finalmente reſpeto agradecido de la patria el no percibir como ſe deſeſtimã tã eficaces inſtancias, que reverentes, y atentas favorecen el culto de la

Igle-

Iglesia, la publica vtilidad, el gozo, y esperanças de sus naturales, admitiendo solamente aquellos, q̃ nos admiten a nosotros, como participes, y vnidos en la Señoria de Aragon con prohibiciones, y prevenciones tan expressas, geminadas, y eficaces de los fueros; y assi aunque sea tan principal, y especial punto el de la vacacion, estimamos por muy favorable, general, y digno de toda observacion, y observancia el que ponderamos con los mas antiguos para mayor exclusion de estos abusos.

181 Y quando cessàra la consideracion de los fueros antiguos, no dexan de influir estas razones del favor publico, y particular para entender este moderno con mucha ampliacion, y a mayor beneficio de los naturales, pues la duda excitada sobre atender al tiempo de la vacacion, ò concession, se dirige a calificar la justicia de esta parte, estimando el de la vacacion, ò como en contrario se pretende, el de la distribucion, y assi el precindir, y separar las razones del favor, no es admissible, desviandose de la materia sugeta a quien se deve acomodar el legitimo discurso del Iuez, porque como dize Aristot. *lib. 1. ethic. Tũc perfectè enuntiamus, quando secundũ subiectam materiam loquimur*, Tertul. *de pudicic.* ibi: *& ex materia dicti dirigendus est sermo, l. si ancillæ de cond. & demonst. l. si fideiussor. §. meminisse de leg. 1. l. si vno, ff. locati, l. si insulam de præscr. verb.* lo qual se guarda en todas materias, Surd. *cons.* 200. *nu.* 19. *lib.* 2. & 321. *nu.* 48. *lib.* 3. & 401. *nu.* 22. aunque se impropien las palabras, Camil. Gallin. *de v. sig. lib.* 3. *c.* 4. & manu plenâ Castill. *lib.* 5. *contr. c.* 87. Barbos. *axiom.* 130. *nu.* 6. Hugo Grot. *de iur. bell. lib.* 2. *c.* 16. *nu.* 5.

182 Además, que si hazemos reflexion del tiempo en que realmente començò la paga del servicio de los quinze años, queda totalmente desvanecida la oposicion, pues por este principio, y computo, consta ser el fin del Iulio de 1643. y averse hecho la nominacion Real del pensionario a 28. de Março de 43. dentro de dichos 15. años, *vt supra, num.* 68.

183 Mas llegando a la precisa idea del motivo, sobre el tiempo que se ha de mirar para la adquisicion de este derecho, vacacion del Obispado, distribucion Real, ò reservacion Pontificia, dezimos, que esta vltima no es del caso, ni se suplicò, ni tocava a su Magestad, ni pudo aver duda en la obtencion desta gracia; y assi discurriẽdo por la vacaciõ se ajusta todo, porque la suplica de las pensiones a favor de los naturales, fue expressa, y general, y tambien lo fue la concession, como dize la rubrica del fuero, *pag.* 17. ibi: *que las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados se den a naturales*, y teniendo esta sentido perfecto, no solamente es dispositiva, sino declarativa del texto, como assientan los DD. y nuestros foristas por la *rubr. de alienigenis ad officia non admitendis*; y de la otra: *quod extraneus à Regno non possit habere officium in Regno*, Mirav. *al leg. Proreg. pag.* 276. Martinez *in ead. caus. nu.* 462. Morlan. *in d. caus. num.* 1291. & 1348. Mascar. *de gen. stat. interpr. concl.* 2. Illiger. *lib.* 26. *com. c.* 2. y en el fuero dize su Magestad con mayor confirmacion,

que

que las pensiones sobre el Arçobispado, y Obispados, no se puedan dar, ni den, sino a naturales de èl; de suerte, que ni quiso tener poder para dar a estrangeros, ni este se puede referir a otro tiempo, que al de la vacacion, de donde nace el poder, y facultad, y asi naciò tambien la obligacion, y exclusion del arbitrio en dar, ù dexar de dar, y mucho mas a estrangero, pues aun concedido el arbitrio para dexar de dar, nunca pudo dar su Magestad a estrangero, sino a natural.

184 Señor, poco importa q̃ aya leyes en la Republica si los Magistrados no las rigen, y defienden; Tertuliano las llama con razon pupilas, por necessitar de tutor, y siendo ellas mudas, los Magistrados han de ser leyes vivas, revistiendose de su razon, y justicia para guardarlas, y de su zelo para hazerlas guardar; y assi espera esta parte, que tendràn sus dos sentencias la confirmacion desta Real Audiencia, para que con vn exemplar tan justificado, quede concluida esta lite, y dessestimada la sentencia del voto singular comprehensiva de tanta dureza, inconsequencias, y abusos, como se pueden considerar. Salva R. A. dignissima censura, 25. April. 1676.

D. Pedro Veyn.